D. IVSTI CLAPROTHI

P. P. O. FACVLTATIS IVRIDICAE ASSESSORIS
ORDINARII

IVRISPRVDENTIAE HEVREMATICAE

PARS ALTERA

MATERIAM CONTRACTVVM
COMPLECTENS.

EDITIO SECVNDA.

GOTTINGAE

SVMTIBVS VIDVAE ABRAMI VANDENHOECK

CIƆIƆCCLXXIV.

PRAEFATIO.

PRIORIS EDITIONIS.

En B. L. alteram partem Iurisprudentiae heurematicae post moram biennii, et quod excurrit, inuoluntarie tractam. Nobilissima pars Iurisprudentiae cauentis s. heurematicae, materia scil. contractuum verorum, tam nominatorum quam innominatorum, hanc, quam ante biennium promiseram, partem occupat, in qua tractanda ita versatus fui, vt materias in latissimis Digestorum libris dispersas suis quibusque locis colligerem. Non vero substiti in contractibus Iuris Romani exponendis, sed et eos, qui patrium solum agnoscunt, suo loco inuenies. Contractuum, quos Latio, prudentiae legislatoriae fulgentissimo, de-

bemus, plenam et accuratam theoriam vides, formulasque proprio Marte exaratas, quo arctiſſimus nexus theoriam inter et praxin ſeruetur. Cum autem hodie in dies magis magisque a Legum fontibus aberremus, et minus tuta fides plurimis allegationibus habenda ſit; tutior non erat via quam ipſarum Legum euolutio, omnibus fori diſputationibus ad cathedram remiſſis, ne Iuris ſtudioſi opinionum fluctibus huc illucque trahantur, ſed normam habeant, quam ſequi et aliquando obſeruationibus ſuis et alienis adaugere poſſint. Loculos conſtitui ſingulis negotiis convenientes, et vnice ex Legum fontibus theſes et concluſiones ſuis locis diſpoſui, ipſaque Legum verba, quantum fieri potuit, omni cura retinui. Quantam vero vtilitatem diligens Legum perſcrutatio offe-

offerat, vel ſinguli paragraphi documento ſunt. Quodſi errauerim, memor ſis velim, me hominem nihilque humani a me alienum eſſe. Vale ac faue, Scrib. Gottingae in feriis paſchalibus

CIↃIↃCCLXV.

PRAEFAMEN HVIVS EDITIONIS.

E*adem, quae nouam prioris partis editionem vrgebat, neceſſitas, etiam huic parti anſam dedit. Pauca ſunt, quae addenda vel mutanda duxi. Fuerunt quidem, quae ampliandas optabam materiae, ſed tam laxi ſunt officii, quod mihi incumbit, fines, qui otium, his laboribus neceſſarium, vix, ac ne vix quidem re-*

linquunt. Si modo Deus T. O. M. vitam, vires otiumque largiatur, non ſolum vberiorem tractationem quarundam materiarum, ſed etiam tertiam partem Iurisprudentiae heurematicae, vltimarum voluntatum ambitum complectens, exſpecta. Interim, tu B. L. vale, mihi vero faue! Dabam Gottingae d. XX. Aug. MDCCLXXIV.

CON-

CONSPECTVS.

SECTIONIS SPECIALIS CAPVT SECVNDVM

DE

CONTRACTIBVS IN SPECIE SIC DICTIS.

TITVLVS I.

DE MVTVO EIVSQVE CAVTE INEVNDI RATIONE.

§. 169. *Connexio.* §. 170. *Definitio et differentiae.* §. 171. *de personis creditore scil. et debitore.* §. 172. *de filiofamilias.* §. 173. *de obiecto mutui.* §. 174. *de cautelis a creditore circa dationem mutui obseruandis.* §. 175. *de restitutione sortis.* §. 176. *de mutatione monetae.* §. 177. *de vsurarum promissione.* §. 178. *de instrumenti structura.* §. 179. *de dissolutione mutui.* §. 180. *de actionibus.* *Formular* einer Schuldt- und Pfandtverschreibung. *Formular* des Lehnsherrl. *consensus.* *Formular* des *consensus agnatorum.* *Formular* des *consensus Principis in oppignorationem rerum immobilium ciuitatis vel communitatis.* *Formular* einer Schuldt- und Pfandtverschreibung einer Gemeine ohne Landesherrl. Einwilligung.

)(TITV-

TITVLVS II.
DE EMTIONE VENDITIONE ANNVORVM REDITVVM.

§. 181. *De emtione venditione annuorum redituum. Formular* eines Gultbriefes.

TITVLVS III.
DE NAVTICO FOENORE, VULGO BODEMERIA.

§. 182. *Definitio et differentiae.* §. 183. *de personis.* §. 184. *de capitibus conuentionis.* §. 185. *de modis quibus tollitur Bodemeria. Formular* einer Bodemerey über das Schiff. *Formular* einer Bodemerey über das Guth.

TITVLVS IV.
DE COMMODATO.

§. 186. *Definitio et distinctiones.* §. 187. *de personis.* §. 188. *de obiecto.* §. 189. *de obligationibus principalibus commodatarii.* §. 190. *de casu dolo et culpa.* §. 191. *de obligationibus secundariis.* §. 192. *de modis tollendi commodatum.* §. 193. *de cautione super commodato. Formular.*

TITVLVS V.
DE DEPOSITO.

§. 194. *Definitio et diuisiones.* §. 195. *de personis.* §. 196. *de obiecto.* §. 197. *de obli-*

obligationibus principalibus. §. 198. *de obligationibus secundariis.* §. 199. *de modis tollendi depositum.* §. 200. *de deposito miserabili in specie.* §. 201. *de deposito rei litigiosae, vulgo sequestro.* §. 202. *de deposito irregulari.* §. 203. *de cautione.* *Formular* einer *constitutionis Sequestri ad protocollum factae.*

TITVLVS VI.
DE CONTRACTV PIGNORIS ET PACTO HYPOTHECAE.

§. 204. *Definitio.* §. 205. *de personis.* §. 206. *de obiecto.* §. 207. *de obligationibus principalibus.* §. 208. *de obligationibus secundariis.* §. 209. *de modis dissoluendi pignus.* §. 210. *de effectu pignoris.* §. 211. *de pactis pignori adiectis.* §. 212. *de pacto commissorio.* §. 213. *de pacto extinguendi debiti.* §. 214. *de forma instrumenti.* *Formular* eines Pfandt-*contracts* über ein ganzes Guth.

TITVLVS VII.
DE LITTERARVM OBLIGATIONE.

§. 215. *De litterarum obligatione antiqua et Iustinianea.*

TITVTLVS VIII.
DE CAMBIO.

§. 216. *De speciebus et natura cambii.* §. 217. *de principio cognoscendi.* §. 218. *de personis.* §. 219. A) *de cambio trassato.* §. 220. *de literarum cambialium trassatarum forma essentiali et accidentali.* §. 221. *de iis, quae literas cambii sequuntur* 1) *de cessione cambii mediante indossamento et giro, item de exuctione cambii per procuratorem.* §. 222. 2) *de praesentatione literarum cambialium.* §. 223. 3) *de acceptatione literarum cambialium.* §. 224. 4) *de recusatione literarum cambialium.* §. 225. B) *de cambio obliquo* (*sicco* eigenen Wechsel) §. 226. *de obiecto.* §. 227. *de termino solutionis.* §. 228. *de effectu cambii.* §. 229. *de modis quibus cambium dissoluitur.* §. 230. *de processu cambiali.* a) *de iudicio.* §. 231. b) *de actione cambiali.* § 232. c) *de citatione.* §. 233. d) *de iis, quae fiunt in termino.* §. 234. e) *de remediis suspensiuis.*

TITVLVS IX.
DE VERBORVM OBLIGATIONIBVS.

§. 235. *Definitio et diuisiones.* §. 236. *proprietates contractus verbalis singulares.*

TITV-

TITVLVS X.

DE FIDEIVSSIONE, CONSTITVTO ET MANDATO QVALIFICATO.

§. 237. *Fideiussio quid?* §. 238. *Distinctiones.* §. 239. *de personis creditore et debitore.* §. 240. *quis fideiubere possit et de SCto Velleiano.* §. 241. *Historia SCti Velleiani.* §. 242. *quinam sexus priuilegio gaudeant?* §. 243. *Casus sub Legis prohibitione comprehensi.* §. 244. *Casus sub Legis dispositione non comprehensi.* §. 245. *Effectus intercessionis inualidae.* §. 246. *de obiecto fideiussionis.* §. 247. *de essentialibus fideiussionis requisitis.* §. 248. *de effectu fideiussionis.* a) *de Iure creditoris respectu fideiussoris.* §. 249. b) *de Iure fideiussoris respectu debitoris principalis.* §. 250. c) *respectu confideiussorum.* §. 251. *de modis tollendi fideiussionem.* §. 252. *de mandato qualificato.* §. 253. *de constituto, eiusdemque conceptu et diuisionibus.* §. 254. *quis constituere possit?* §. 255. *de obiecto.* §. 256. *de forma.* §. 257. *de effectu.* *Formular* einer Bürgschaft über eine *obligationem certi.* *Formular* einer Bürgschaft über eine unbestimte *quantitaet.*

TITVLVS XI.

DE MANDATO.

§. 258. *Transitus.* §. 259. *idea mandati distinctiones et diuisiones.* §. 260. *de perso-*

nis. §. 261. *de obiecto.* §. 262. *de forma contractus eiusque essentialibus, naturalibus et accidentalibus.* §. 263. *de effectu mandati* a) *respectu obligationis ex parte mandatarii.* §. 264. *de effectu mandati* b) *respectu obligationis ex parte mandantis.* §. 265. *de effectu mandati intuitu tertii.* §. 266. *de modis dissoluendi mandatum. Formular* eines *Mandati specialis.*

TITVLVS XII.

DE SOCIETATE.

§. 267. *Definitio.* §. 268. *diuisiones.* §. 296. *quis societatem contrahere possit?* §. 270. *de forma contractus et essentialibus requisitis.* §. 271. *de effectibus* §. 272. *quibus modis dissoluatur.* § 273. *de structura instrumenti. Formular* eines *Societaets-contracts.*

TITVLVS XIII.

DE EMTIONE VENDITIONE.

§. 273. *Origo negotii et definitio.* §. 274. *diuisiones et distinctiones.* §. 275. *quis vendere possit?* §. 276. *quis emere valeat?* §. 277. *de forma et essentialibus contractus.* §. 278. *de merce.* §. 279. *de pertinentiis.* §. 280. *de hereditate vendita.* §. 281. *de nomine*

mine et actione vendita. Formula cessionis. Formula assignationis. §. 282. *de pretio.* §. 283. *de effectibus* a) *de periculo et commodo* b) *de dominio* c) *de euictione.* §. 284. *de pactis adiectis.* §. 285. *de pacto retrouenditionis.* §. 286. *de pacto protimiseos.* §. 287. *de pacto reseruati census.* §. 288. *de pacto continuandae locationis.* §. 289. *de pacto communicandi pretii maioris.* §. 290. *de actionibus emti venditi.* §. 291. *de modis dissoluendi emtionem venditionem.* §. 292. *de redhibitione.* §. 293. *de actione quanti minoris.* §. 293. *de structura instrumenti. Formular* eines Kauf-*contracts. Formular* eines Guth-Anschlages.

TITVLVS XIV.
DE LOCATIONE ET CONDVCTIONE.

§. 294. *Definitio et diuisiones. Formular* eines *contractus coloniae partiariae.* §. 295. *de locatore.* §. 296. *de conductore.* §. 297. *de forma et essentialibus contractus.* §. 298. *de re locata.* §. 299. *de mercede.* §. 300. *de obligationibus locatoris et actione conducti.* §. 301. *de remissione* a) *ex capite sterilitatis.* §. 302. *de remissione mercedis ex causa belli.* §. 303. *de renunciatione casuum fortuitorum.* §. 304. *de obligationibus conductoris et actione locati.* §. 305. *de modis dissoluendi locationem conductionem.* §. 306. *de relocatio-*

ne

ne tacita. §. 307. *de structura instrumenti.* §. 308. *de locatione conductione operis. Formular* eines Pacht-*contracts. Formular* einer *locationis conductionis operis. Formular* eines Bauanschlages.

TITVLVS XV.

DE CONTRACTV EMPHYTEVTICARIO.

§. 309. *Definitio et diuisiones.* §. 310. *de personarum contrahentium habilitate.* §. 311. *de obiecto.* §. 312. *de forma essentiali.* §. 313. *de obligationibus domini directi et emphyteutae.* §. 314. *de modis quibus dissoluitur contractus emphyteuticarius.* §. 315. *de structura instrumenti.* §. 316. *de contractu feudali remissiue. Formular* eines Erben-Zins-Briefes.

TITVLVS XVI.

DE CONTRACTV VILLICALI s. Meyer-CONTRACT.

§. 317. *Singularia. Formular* eines Meyer-*Contracts.*

TITV-

TITVLVS XVII.

DE LOCATIONE CONDVCTIONE NAVTICA VULGO: CERTE-PARTIE ITEM: DE LITERIS RECOGNITIONIS VULGO: CONNOSSEMENT.

§. 318. *De personis.* §. 319. *de capitibus conuentionis.* §. 320. *de modis tollendi.* §. 321. *de literis recognitionis*: connossement. *Formular* einer *Certe-partie. Formular* eines *Connessements.*

TITVLVS XVIII.

DE CONTRACTV AESTIMATORIO.

§. 322. *Definitio et distinctiones.* §. 323. *de dantis habilitate.* §. 324, *de accipientis habilitate.* §. 325. *de essentialibus contractus.* §. 326. *de effectibus.* §. 327. *de modis tollendi contractum aestimatorium.* §. 328. *Monitum de instrumento.*

TITVLVS XIX.

DE PERMVTATIONE.

§. 329. *Definitio et distinctiones.* §. 330. *de forma essentiali.* §. 331. *de effectibus.* §. 332. *de modis tollendi contractum.*

TITV-

TITVLVS XX.

DE CONTRACTV VITALITIO.

§. 333. *Definitio et distinctiones.* §. 334. *de personarum habilitate et qualitate.* §. 335. *de sorte.* §. 336. *de alimentis.* §. 337. *de modis dissoluendi.* *Formular* eines *contractus vitalitii.*

TITVLVS XXI.

DE CONTRACTV VITALITIO INTER PARENTES ET LIBEROS Leib-Zuchts-CONTRACT DICTO.

§. 338. *De personis contrahentibus.* §. 339. *de assignatione et diuisione.* §. 340. *de alimentis reseruatis.* §. 341. *de modis dissoluendi.* *Formular* eines Leibzuchts-*contracts.*

CAPVT

SECTIONIS SPECIALIS.

CAPVT II.

DE

CONTRACTIBVS IN SPECIE SIC DICTIS.

TITVLVS I.

DE

MVTVO EIVSQVE CAVTE INEVNDI RATIONE.

§. 169.

Connexio.

Absolutis iis, (Parte I.) quae pacta celebri, ora ſpectant, nunc ad contractus, in ſpecie a Romanis ita dictos, transgredior, quorum diuiſionem ſupra (§. 18.) inuenies. Di-

ſtinctio contractuum, in reales, verbales, litterales et conſenſuales, non ideo inuenta eſt, quaſi non omnes contractus conſenſu indigerent, ſed quia reliquis contractibus, praeter conſenſuales, ſignum aliquod perfecti contractus, ſcil. rei traditionem, verba ſolennia, ſcripturam ſolennem, addere voluerunt Romani, ne deſit, ex quo perfectio contractus diiudicari queat. Primum itaque eſt, vt de realibus videamus contractibus, interque eos, de mutuo.

§. 170.

Definitio et Differentiae.

Mutuum Romanis eſt: *contractus realis gratuitus, quo creditor rem fungibilem debitori ea lege tradit, vt hic ſuo tempore tantundem in eodem genere, qualitate et quantitate reſtituat* (*a*). Ab hoc mutuo differt: I) *contractus foenoris* (*b*), quo non gratis vtenda conceditur pecunia, ſed ſub vſuris, id quod Romani naturae mutui in tantum aduerſum crediderunt, vt vſurae nequidem per pactum adiectum, bene vero per ſtipulationem, nouum vinculum obligationis conſtituentem, promitti poterant (*c*), cuius rei ratio ex ſuperioribus petenda. (§. 17. not. e). Hodie hoc diſcrimen inter mutuum et contractum foenoris amplius non obſeruatur, et niſi liberalitatis vel pietatis ratio aliam ſuadeant

deant interpretationem, in dubio mutuum vſurarium praeſumatur, maxime ſi de iis ſermo eſt, qui foenus exercent (*d*). Nobis vtrumque negotium indiſtincte vocatur: Darlehn, Anlehn, Vorſchus. Sed cum ſuperioribus ſeculis de iuſtitia vſurarum pecuniae mutuatitiae dubitatum fuerit, praeter alias palliatas conuentiones, ſaepiſſime emtionem annuorum redituum (der jährlichen Gülte) celebrabant maiores noſtri. Haec nihil niſi mutuum vſurarium eſt, mutatis tantummodo nominibus, prouti inferius, expoſito prius mutuo, demonſtraturus ſum. II.) *Pactum de mutuando* differt ab ipſo mutuo, reſpectu traditionis, quae ibi non interuenit, quale pactum Romanis haud incognitum fuit (*e*). Hodie ex generali omnium pactorum obligatione de validitate huius pacti dubitari nequit, quod vel ad mutuum dandum, vel ad intereſſe praeſtandum obſtringit. III) *Depoſitum irregulare* de quo inferius (§. 202.) IV) *Promutuum* ſ. indebitum ſolutum (*f*). V) Mutuum praeſumtum per ſolutionem vſurarum diuturnam contrahitur.

(*a*) Non definitio, ſed miſer verborum luſus in L. 2. §. 2. D. de Reb cred (XII. 1.) continetur.

(*b*) *Heineccii* Antiquit. Rom. Lib. III. Tit. 15. §. 4. *Böhmeri* D. de fundamentis vſurarum pecun. mutuat *Nonius:* mutuum a foenore hoc diſtat, quod mutuum ſine vſuris, foenus cum vſuris ſumitur.

(*c*) L. 17. pr. D. de pact. L. 11. §. 1. D. de R. C. Nov. 136. c. 4.

(*d*) arg. L. 3. D. de Reb. cred. Nov. 136. c. 4. et 5. quae tamen inter non glossatas est. Interim notandum, pecuniae absque vsuris creditae locum in quarta classi assignari arg. L. 24. §. 2. D. de reb. aut. iud. possid. Nouiori aeuo mutuum vsurarium approbatum in Nov. Leonis 83. et Iustiniani 32. quae tamen legis virtute apud nos distitutae sunt.

(*e*) L. 42. §. 1. D. de R. C. De stipulatione poenali et non poenali vid. L. 68. D. de V. O.

(*f*) §. 1. I. quib. mod. re contrah. obl. (III. 15.)

§. 171.

De personis creditore scil. et debitore.

Mutuum contrahitur inter creditorem, (Gläubiger) et debitorem (Schuldner) quamuis haec vocabula latius pateant. (§. 10 in fine) Quod attinet ad personam *creditoris*, requiritur vt liberam alienandi potestatem habeat, quia hic contractus absque translatione dominii cogitari nequit (*a*). Ergo I) *pupillus*, *minor*, *prodigus*, non nisi autoritate tutoris vel consensu curatoris mutuam pecuniam dare potest, alias nummi extantes vindicantur, consumti vero actione ad exhibendum repetuntur vel condicuntur, prout accipiens in bona vel mala fide est (*b*); II) *Tutor* non quidem pecuniam pupillarem otiosam relinquere obligatur; in constituendo tamen mutuo summam cautionem adhibere debet (Iurisprud. extrai. §. 151), quod melius in casu dubio

dubio fieri nequit, quam per conſenſum magiſtratus, haud ſub et obreptitie impetratum. *Adminiſtratores* aerariorum, regulariter ne quidem publico, multo minus ſuo nomine, pecuniam publicam mutuo collocare debent. Priuatorum vero adminiſtratorum poteſtas eſt inſpicienda, quam ex mandato habent. Hodie paſſim corporibus v. g. ciuitatibus municipalibus ex cauſis politicis interdictum, ne pecuniam mutuam dent. Quae autem in Iure Romano de magiſtratibus prouinciarum inuenitur prohibitio, ea hodie exulat (*c*). Haec de creditore. De *Debitore* generaliter tenendum: mutuum accipere poſſe eos, qui ſe aliis ipſi obligare poſſunt; Ergo 1) non *pupillus*, nequidem ſub auctoritate tutoris vel iudicis, 2) non prodigus, qui non niſi ex verſione obligantur (*d*). 3) *Ciuitates* et communitates mutuum accipere nequeunt absque conſenſu vniuerſitatis vel maioris partis, vel eorum, qui vniuerſitatem repraeſentant, et ſuperiorum (*), quo vero ſubſecuto, non amplius deſideratur, vt verſio probetur (*e*), quamuis conſultum ſit, vt creditor tempore ſolutionis de verſione probanda ſollicitus ſit. (§. 39.) Eadem circa eccleſiam aliaque corpora obtinent. 3) Interdum *milites* et 4) *Studioſi* praeter alios contractus luxuriam promouentes a mutuo contrahendo ad certam vsque ſummam arcentur, quod ex ſpecialibus Edictis diiudicandum. Huc etiam

iam pertinet si adolescens luxuriosus mandauerit, vt meritrici pecuniam credas (*f*). Hactenus de personis principalibus; Paucis etiam de *accessoriis* videamus. Nihil interest, ipse contrahat creditor an debitor, modo mandatarius speciali mandato instructus sit (*ff*). Socius suam pecuniam mutuo dans nomine societatis, sociis actionem acquirit; si vero pecuniam communem absque consensu mutuam dederit, pro sua tantum parte nummi accipientis fiunt (*g*). Socius autem mutuum accipiens societatem non nisi ex versione obligat (*h*).

(*a*) pr. I. quib. mod. re contrah. (III. 15.) L. 2. §. 2 et 4. L. 4 pr. L. 11. pr. L. 16. et pen. D. de R. C. L. 6. D. de V. O. (XLVI. 1.)

(*b*) §. 2. I. quib. alien. licet vel non (II. 8.) L. 9. pr. D. de auct. tut. (XXVI. 8.)

(*c*) L. 33. et 34. D. de R. C. t. t. C. de contr. iud. (I. 53.) L. 3. 16. C. si cert. pet. (IV. 2.)

(*d*) L. 59. D. de O et A. (XLIV. 7.) L. 3. C. quando ex facto tut.

(*) L. 11. pr. D. de pign. et hypoth.

(*e*) L. 27. D. de reb. cred. C. 4. X. de Fideiuss. (III. 22.) Auth. hoc Ius porrectum C. de SS. Eccles. (I. 2.) nec iurata restitutionis in integrum renunciatio, quam suadet *Stryck* de C. C. S. II. c. 1. §. 12., aliquam vtilitatem spondet.

(*f*) L. 12. §. 11. D. mand. l. contra (XVII. 1.)

(*ff*) L. 15. D. de reb. cred.

(*g*) L. 16. D. ibid.

(*h*) L. 82. D. pro Socio (XVII. 2.)

§. 172.

§. 172.

De Filiofamilias.

Speciatim ex SCto Macedoniano liberi vtriusque sexus primi et vlterioris gradus *in potestate patris constituti*, nulla dignitate filii obstante, etiam arrogati (*a*), prohibentur mutuam pecuniam absque consensu patris accipere vel alium contractum in fraudem SCti (*b*) celebrare. Ex natura Legis prohibitiuae (*c*) fluit: a) ne quidem exspectata morte patris, vel filiofamilias sui Iuris facto, bonum nomen fieri (*d*), quod in tantum verum est, vt tam patri quam filiofamilias competat exceptio SCti (*e*), licet nummi in peculio adhuc exstent (*f*); b) renunciationem filiifamilias nullum vsum praestare, licet iuramento firmata fuerit; (§. 32, 40, 42.) c) fideiussores et pignora non teneri (*g*); (§. 24.) imo post mortem filiifamilias fideiussores a patre accipi non possunt, quia nullum adest debitum principale (*) d). Solutum repeti condictione indebiti: *α*) si a curatore per ignorantiam solutum fuerit, *β*) si filiusfamilias ex bonis patris soluerit (*h*); e) SCtum in ipsa executione opponi posse (*i*) f) cuique creditori, ciuitati minori obstare hoc SCtum (*k*). CESSAT vero SCtum: I) Si dolose se patremfamilias dixerit, vel pro tali publice habitus fuerit, et hac ratione creditorem induxerit (*l*). II) Si sui Iuris factus sponte soluerit vel pignora dederit

 (*m*),

(*m*), III) ſi bona caſtrenſia vel quaſi habeat (*n*). IV) Si pater conſenſerit (*o*) vel ratihabuerit mediante ſolutione. Habetur autem pro conſentiente, qui ſciens non contradixit (*p*). V) Si pecuniae in rem patris verſae fuerint (*q*). VI) Si creditor filiusfamilias ſit (*r*). VII) Si, quod alii mutuum dedimus, a filiofamilias, nouandi cauſa, ſtipulemur (*s*). VIII) Si miles filiusfamilias pecuniam creditam acceperit (*t*). VIIII) Si a filiofamilias quidem ſtipulatus ſim, ſed demum patreſamilias facto, reuera crediderim; ſecus ſi contra (*u*). X) Si dubitauerit creditor, vtrum contra Senatusconſultum acciperet, an non, nec eſſet daturus contra Senatus conſultum accipienti, interceſſerit, qui diceret, non accipere contra Senatusconſultum et periculo meo crede, hic mandati tenetur (*v*).

(*a*) L. 1. §. 2, 3. L. 9. §. 2. L. 14. D. ad SCtum Macedon. L. 6. §. 1. C. ibid.

(*b*) L. 3. §. 3. in fin. L 7. pr. et §. 1, 3. D. ad SC. Maced L. 3. C. ibid. Hiſpanis *Mobatra*, Italis *Stochi*, *Stoccoli* vocatur eiusmodi contractus.

(*c*) §. 7. I. quod cum eo (IV. 7.) L. 1. pr. D. ad SCtum Maced. (XIV. 6).

(*d*) d. L. 1. pr. L. 9. §. 4. D. ad SCtum Maced. Confer. omnino Taciti Annal. L. XI. c. 13. L. 40. pr. D. de cond. indeb.

(*e*) L. 7. §. 10. L. 9. §. 3. D. ibid.

(*f*) L. 9. §. 2. D. ibid.

(*g*) L. 7. pr. L. 9. §. 3. L. 18. D. ad SC. Maced. L. 12. §. 13. D. mand. niſi fideiuſſor donandi animo acceſſerit. L. 2.

L. 2. D. quae res pign. (XX. 3.

(*) L. 11. D. de fidei.

(*b*) L. 8. D. L. 9. §. 1. coll. cum. L. 10. §. 4. et 5. D. ad SC. Mac. regulariter enim non repetitur solutum L. 40. pr. D. de cond. indeb. (XII. 6.)

(*i*) L. 11. D. ad SCt. Maced.

(*k*) L. 15. D. ad SCt. Maced.

(*l*) L. 3. pr. §. 1, 2. coll. cum L. 19. D. ad SCt. Maced. L. 1 et 2. C. ibid. (IV. 28.) Si duos filiosfamilias reos acceperim sed alterum putaui patremfamilias, intererit ad quem pecunia peruenit. L. 7. §. 8. ibid.

(*m*) Et quidem totum, alias pro summa concurrente tantummodo obligatio nascitur. L. 7. §. vlt. L. 9. pr. D. ad SCt. Maced. L. 2. C. ibid. Qui autem ex errore facti ratum habuit mutuum, exceptione tutus est L. vlt. D. ibid.

(*n*) L. 1. §. 3. L. 2. D. ibid.

(*o*) L. 7. §. 11, et 15. L. 9. §. 3. D. ibid. L. 2, 5. C. ibid.

(*p*) L. 12. et 16. D. ibid. L. vlt. C. ibid.

(*q*) L. 7 §. 2. 11, 14. L. 17. D. ibid. L. 5. C. ibid.

(*r*) L. 3. §. 3. D. ad SCt. Maced.

(*s*) L. 13. D. ad SCt. Maced.

(*t*) L. vlt. §. 1. C. ibid.

(*u*) L. 3. §. 4. L. 4. 6. D. ad SCtum Marcedon.

(*v*) L. 12. §. 13. D. mand. (XVII. 1.)

§. 173.

De obiecto Mutui.

Mutuum requirit *rei fungibilis traditionem* (*a*), *vel saltem non fungibilis*, *vt fungibilis* (*b*). *Res fungibilis est*, cuius vsus regulariter non datur, citra eiusdem consumtionem. Huius

ius nomine non ſolum pecunia, ſed etiam frumentum, vinum etc. veniunt. Id in mutuo frumenti, quod agricolis ad ſeminandum datur, ſingulare eſt, quod creditor priuilegium habeat, modo vſuraria prauitas exulet (*c*). Traditio hic perfectionem contractus conſtituit, inde intra biennium (*d*) (hodie paſſim ad tres menſes coarctatum) obſtat exceptio non numeratae pecuniae, quae potius negationem perfecti contractus, quam exceptionem conſtituit, et inde a creditore, qui in contractu reali, (mutuo ſcil.) per traditionem nummorum perfecto, ſe fundat, probari debet (*e*), elapſo vero ſpatio legitimo, quod praeſcriptionis terminum efficit, amplius audiri non deberet debitor, licet probationem offerret (*f*), niſi reſtitutione in integrum contra vſucapionem iuuetur. Praxis tamen hanc probationem poſt biennium debitori indulget. Vt creditor huic exceptioni obuiam eat, aut numerationem teſtato facere, aut debitoris repetitam agnitionem acceptae pecuniae ex interuallo adhibere debet, cum renunciatio exceptionis, in ipſo inſtrumento facta, nihil efficiat (*g*), (§. 47.) niſi debitor, (quod tamen inter amicos tantum fieri ſolet) reuera ante ſubſcriptionem cautionis pecuniam acceperit, ideoque expreſſe addat: Daß er dieſe Handſchrift nicht vorher in Hofnung Geldt darauf zu erhalten, ſondern nachher, nachdem ihm würklich das Geldt zugezahlet worden, ausgeſtellet

stellet habe, mithin die Ausflucht des nicht bezahlten Geldes von selbst hinwegfalle. Cessat autem haec exceptio ipso Iure: 1) in debito, quod causam debendi aliunde iam constitutam habet, v. g. in delegatione, vbi prior debitor ob numerationem reuera obligatus erat; in transactione; testamento etc. (*h*) 2) in deposito (*i*), 3) in mutuo Argentariorum (*k*). 4) Si debitor propriam scripturam inficiatur, in eaque inficiatione vsque ad sententiam persistit, postea vero exceptionem non numeratae pecuniae opponit. (*) Debitor autem qui numerationem pecuniae per mendacium negat, conuictus in duplum condemnatur (*l*) quam tamen poenam hodie exulare praxis docet, quin potius extra ordinem puniri debeat. E contrario cautus sit debitor, ne tempora huius exceptionis elabi patiatur, quo intuitu 1) condictio sine causa ad repetendum chirographum (*m*), 2) querela seu protestatio de non numerata pecunia (*n*) comparata est. Haec de necessitate traditionis. Quoad *modum traditionis* notandum: a) omnino traditionem animo dominium transferendi factam requiri, vt res accipientis fiat (*o*), alias error in titulo mutuum ipsum afficit, cum traditio semper sequatur naturam tituli; b) hoc praesupposito, quamlibet traditionem animo mutuandi factam sufficere euidens est, vt etiam mutuum sit, quando res vendenda traditur, vt pretium mutuum habeat (*p*). Item si quis mandaue-

dauerit, vt ab actoribus suis mutuam pecuniam acciperet, est mutuum non mandatum (*pp*). De *versione pecuniae* creditor regulariter non est sollicitus, et superfluam cautelam sapit, generalem versionis mentionem: Daß das Geldt zum wahren Nutzen verwendet, iniicere. Veram autem mentio specifica versionis suadet vtilitatem in duobus casibus: 1) si versionem praerogatiua sequatur, eaque probetur. (*) 2) Debitor alias perfecte non obligatur. *Prius* contingit: si a) in refectionem aedium (*q*), b) reparationem vel exstructionem nauis (*r*) c) vel aedium aliarumue rerum comparationem et conseruationem pecuniae creditae fuerint, modo hoc casu illa res melior reddita, vel comparata, speciatim nexui hypothecae subiiciatur (*s*); d) in eo qui in militiam credidit (*t*). Denique versionis mentio vtilis est e) in successione hypothecaria tam *mediata* (*u*) quam *immediata* (*v*); Non sufficit, quod pecunia mea pignus liberatum sit (*), sed illa necessario ita exprimi debet: Daß dieses Geldt lediglich in der Absicht hergeliehen werde, um den N. damit zu befriedigen und in dessen Unterpfands-Recht zu treten; Immediata hypothecaria successio hunc in modum effertur: Daß Creditor das Geldt selbst an den vorigen Creditorem zu dessen Abfindung und Erlangung dessen Unterpfands-Rechts ausgezahlet habe. Deinde versionis, vti dictum, mentio vtilis est, si debitor citra versionem perfecte

non

non obligetur. Hoc respectu versionis specifica mentio est facienda: 1) in mutuo, a tutore, pupilli nomine contracto (*w*), 2) ciuitate, vel alia persona mystica, si mutuum ab iis non contractum, qui istud corpus repraesentant, 3) vbi accipiens ex sua persona alteros obligare intendit absque speciali mandato, v. g. socius, magister nauis, institor (*x*). Vbique vero, qui ex versione vtilitatem sperat, eius probationem, alias difficillimam, statim in limine contractus congerere debet, quo facit: si creditor vel ipse pecuniam nomine et vice debitoris expendit, idque factum esse, apochis congruis demonstrat, vel saltem apochas, cautiones solutione extinctas (die quittirte Obligationen) etc. sibi extradendas satagit. (§. 39.)

(*a*) L. 2. §. 1. et 3. D. de R. C. An mutuum sit alienatio nec ne? logomachiam potius quam veram controuersiam Iuris efficit.

(*b*) L. 4. §. 11. ibid.

(*c*) Nov. 32. et 33. Ord. Pol. Imp. de 1577. Tit. 19. §. 3.

(*d*) §. vn. I. de Lit. Obl.

(*e*) L. 3. C. de n. n. p.

(*f*) L. 8. 10. 14. pr. §. 3. C. ibid.

(*g*) arg. L. pen. C. de pact. L. 22. C. ad SCt. Vellej.

(*h*) L. 6, 11, 12, 13. C. de n. n. p.

(*i*) L. 14. §. 1. C. ibid.

(*k*) Nov. 136. c. 5.

(*l*) Nov. 18. c. 8. Auth. contra C. de n. n. p.

(*m*) L. 7. C. de n. n. p. L. vlt. C. de cond. ex L.

(*n*) L. 9. 14. §. 4. C. de n. n. p. Auth. seq. ib.

(*o*) pr. I. quib. mod. re contrah. L. 1. §. 2. D. de O. et A. L. 4, 18, 19, 20. 32, D. de R. C.

(*p*) L. 11. pr. D. de R. C. coll. cum L. 19. D. de praescr. verb.

(*pp*) L. 9. §. 4. D. mand. (XVII. 1.)

(*) L. 3. § 9. D. de in rem verso.

(*q*) L. 1. D. in quib. caussis pignus (XX, 2.) L. 24. §. 1. D. de reb. aut. Iud. possid. (XLII. 5.)

(*r*) L. 5, 6. D. qui pot. in pign. (XX. 4.)

(*s*) L. L. cit. coll. cum L. 3. §. 1. D. qui pot. in pign. (XX, 4.) L. 17. C. de pign. (VIII. 14.) L. 7. C. qui pot. in pign. (VIII. 18.) Nov. 136. c. 3.

(*t*) Nov. 97. c. 4.

(*u*) L. 3. D. quae res pign. dar. (XX. 3.) L. 12. §. 8. D. qui pot. in pign. L. 1. C. de his qui in prior. cred. (VIII. 19.)

(*v*) L. 12 §. 6. D. qui pot. in pign. L. 1. pr. quib. mod. pignus l. hyp. (XX. 6.) L. 1-4. C. de his qui in prior cred L. 12. C. de pignor.

(*) L. 2. D. de pignerat. act. (XIII. 7.)

(*w*) L. 3. C. quando ex facto tut. (V 39.)

(*x*) L. 82. pro Socio. L. f. de exerc. act.

§. 174.

De cautelis a creditore circa dationem mutui obseruandis.

Pecuniam foenori collocaturus tutissime, licet minoribus sub vsuris, iis institutis vel corporibus mutuam dat, qui publicam fidem habent, denen Leyh-Bånken, Banco, Steuer-Cassen, Landschaften, saltim tutissima haec via esse deberet, licet non semper sit, proinde prouidus sit, ne corpori obaerato pecuniam credat. Qui vero

vero priuatis pecuniam elocare vult, nec iſtius rei copiam habet, rerum nouarum tabulis (in denen Zeitungen) id manifeſtare debet. Tutor vero vel poſt ſex menſes (*a*), ſi tempore aditae tutelae pecuniam in arca inueniat, vel poſt duos menſes (*b*), ſi durante adminiſtratione pecuniae elocandae neceſſitas oriatur, eandem deponere debet, ne ipſe vſuras ex propriis ſolvere cogatur. Quodſi vero occaſio foenerandi adſit, caute creditor inquirat: in idoneitatem debitoris, quae a) ex ſufficientia bonorum immobilium, vere vel ficte talium, et b) ex facilitate conueniendi aeſtimatur. Quo autem de ſufficientia bonorum conſtet (*c*), debitor per extractum ex cataſtris, publica fide munitum, (Iurisprud. extraj. §. 52. ſeq.) de dominio, et quidem pleno, per alterum vero extractum ex Libro hypothecarum (Iurisprud. extraj. §. 61.) docere debet, pignoribus nimis grauatum non eſſe patrimonium, vbi tamen vlterius probe inquirendum in pignora tacita ſiue legalia, quae ex hoc extractu non ſemper apparent. Facilitatem denique conueniendi, quod attinet, cauere debet creditor, ne facile cum potentioribus, extraneis, qui diſſitis in locis degunt, nec cum illis contrahat, quorum bona non ſub ſolitaria debitoris diſpoſitione ſunt, niſi conſenſus eorum, qui diſſentiendi ius habent, v. g. domini directi, agnatorum, principis, conſiſtorii, capituli etc. accedat omnibus numeris abſolu-

solutiſſimus, tam ratione ipſius mutui contrahendi, quam etiam hypothecae, et quidem vtiliter conſenſus indefinite tam ratione temporis quam obligationis exprimitur: (ſo lange die Schuldt unabgetragen ſtehen bleibet wegen Capitals, Zinſen, Schaden und Koſten). Hiſce probe ponderatis creditor ſecum ſufficienter deliberare poteſt, vtrum ſecure pecuniam debitori credere poſſit, an vero minus.

(*a*) L. 15. D. de adminn. et peric. tutor. (XXVI. 7.)
(*b*) L. 7. §. 11. D. ibid.
(*c*) Romanis haec circumſpectio non incognita fuit *Briſſonius* de form. L. VI. n. CXI. p. 512. ſeq.

§. 175.
De reſtitutione ſortis.

Ad eſſentialia huius contractus pertinet, *reſtitutio ſortis in eodem genere, qualitate et quantitate* (*a*). Ergo reſtitutio in alio genere vel eadem ſpecie conuenta (non ea, quae per accidens fit) mutuum in permutationem vel comodatum transformat (*b*). *Locus ſolutionis* vero vtiliter pro creditore, ita adiicitur, daß Debitor Capital und jährige Zinſen franco auf ſeine Gefahr und Koſten an den Ort, wo ſich Herr Creditor jedesmahl aufhalten wird, übermachen wolle. *Tempus reſtitutionis* vel definite adiicitur v. g. auf ein Jahr, vel indefinite: nach einer

halb-

halbjährigen vel vierteljährigen Loskündigung. Quibus casibus, ante lapsum termini solutionis, executiue agi nequit, et in posteriori casu praeterea ad libellum executiuum pertinet demonstratio resignationis. Male vero arbitrio debitoris tempus solutionis relinquitur v. g. nach Belieben des Debitoris, und so wie es seine Umstände leiden werden, vbi secundum intentionem partium, arbitrio Iudicis, terminus solutionis determinari, non vero simpliciter vsque ad mortem debitoris differri debet solutio (*c*). Nec minus tutum est, terminum solutionis plane intactum relinquere, quo autem facto modicum spatium, arbitrio Iudicis aestimandum, concedi debet (*d*). In mutuo rerum fungibilium praeter pecuniam v. g. frumenti, vini etc. si terminus vel locus adiectus, aestimatio termini et loci dicti respicitur; si terminus l. locus non adiectus, aestimatio secundum diem l. locum, vbi petitur instituitur (*dd*). *Modus solutionis* rite hoc modo determinatur: a) vt plures creditores beneficio diuisionis, speciatim vero, si vxor vel foemina correa sit, Auth. si qua mulier iurato, vel SCto Velleiano, absque tamen iuramento, (§. 41. n. 11.) renunciet; b) vt non particulariter sed in unzertrennter Summe fiat, quod tamen ipsi conuentioni iam inest (*e*), si sors eadem ratione numerata fuerit. Interdum creditor expresse debitori facultatem concedit, vt particulariter soluere possit, quo casu tamen vtiliter

quantitates particulares adiiciuntur e. g. bey 100 Rthlr. 50 Rthlr. ꝛc. c) Inutiliter autem heredum mentio fit, cum obligationes facti liciti actiue et passiue transeant ad heredes; consultius vero heredum obligatio, alias ipso iure pro rata hereditaria diuisa, in solidum constituitur. Haud magis vtile est, d) tertii instrumenti possessoris mentionem iniicere (daß allen getreuen Briefs-Inhabern die Zahlung geleistet werden solle). Nam hisce non attentis, quod sint iusti instrumenti possessores, per legitimationem ad causam ostendere debent, cum ea, quae ex incerto et futuro euentu dependent, incongrue in ipso instrumento determinentur. In *casum morae* vtiliter cauetur e) vt debitor, *loco eius quod interest*, poenam conuentionalem *modicam* soluat (*f*), quae omnino admitti debet, licet ex regula, propter metum vsurariae prauitatis, poena quantitatibus adiici nequeat, cum haec poena in locum maioris interesse succedat, et omnis suspicio vsurariae prauitatis exulet; inde hac ratione vtiliter concipitur: Daferne ich aber nicht 14 Tage nach dem Verfall-Tage das Capital und rückständige Zinsen, wie es meiner Schuldigkeit doch gemäs wäre abführen würde, so will ich statt des Interesse und damit es desfals keiner besondern Bescheinigung bedarf Rthlr. als eine Conuentional-Strafe an Herrn Creditorem erlegen. Inutiliter vero propter maximum vsurariae prauitatis metum adiicitur: Daß die durch

ver-

verspätete Zahlung erwachsenen Schäden und Kosten, nach der blossen Angabe des Gläubigers vom Schuldner entrichtet werden sollen. f) Prorogatio Iurisdictionis saepe sed non semper vtilitatem spondet. g) Parum vtilitatis suadet ius pignorandi conuentionale et clausula executiva: mit oder ohne Recht quae ratione immediatorum nihil aliud quam mandatum s. c. producit (*g*). Tandem pro securitate praedictarum obligationum solent pignora, hypothecae, fideiussoresque constitui, de quibus tamen infra separatim agetur. Obligatio obstagialis, alias per Germaniam vsitata, plane abrogata est (*h*).

(*a*) L. 6. in fin. D. de Reb. Cred.

(*b*) L. 2. pr. D. de Reb. cred.

(*c*) Ceu existimat. *Carpz.* P. II. C. 28. Def. 18. propter L. 4. D. Locati (XIX. 1.) sed vide L. 86. §. 1. et 2. D. de V. O (XLV. 1.)

(*d*) L. 41. §. 1. L. 56. de V. O. L. 14. D. de R. I. coll. cum L. 105. D de solut. (XLVI. 3.)

(*dd*) L. 22. D. de R. C.

(*e*) L. 21 D. de R. C.

(*f*) Ita ex ratione Legis restringo verba L. 9. et 44. D. de vsur. (XXII. 1.) L. 68 et 90. D. de V. O. L. 15. D. de Nouat. (XLVI. 2.) L. 15. 16. 22. C. de vsur.

(*g*) Rec. Deput. de 1600 §. 31. et 32.

(*h*) In Ord. Polit. Imp. de 1548. art. 17. §. vlt. adhuc admissa est obligatio obstagialis, sed plane abrogata per Ord. Pol. Imp. de 1577. tit. 17. Retenta est obligatio obstagialis a Duce Holsatiae per spec. constitutionem Hadersleb. de 1606 confirmata a Rege Daniae 1630. et hoc confirm. R. I. de 1654. §. 170. 171. vid. Mülleri Staats-

Cabinet IIIte Eröfnung de obstagio ad mores cap. 1. §. 12. Amthor Slesuicens. et Holsator.

§. 176.

De Mutatione Monetae.

Debitorem tantundem in eodem genere, qualitate et quantitate restituere debere, quantum a creditore accepit, ex mutui natura non minus quam ex probabili partium contrahentium intentione fluit (*a*). (§. 62). Iam vero quid sit *tantundem*, mutata moneta, saepe quaeritur. Moneta nihil aliud est vel saltem esse deberet, quam decempeda valoris rerum venalium (*b*). Destinguunt Leges imperii valorem monetae in *intrinsecum* (Schrot und Korn i. e. materiam legitimam eiusdemque pondus legitimum (*c*)) *et impostititium* siue *extrinsecum* (i. e. signatum valorem). Circa mutationem monetae vel iam factam vel tempore solutionis imminentem diuersi omnino distinguendi sunt casus: vel 1) *tempore restitutionis ea monetae species, in qua mutuum datum fuit, plane prohibita est*, quo casu tantundem quoad internam bonitatem per aequipollens monetae genus solui debet; vel 2) *valor impostititius manente eodem valore intrinseco diminutus est* (durch deualuation) vbi distinguendum: vel tempore acceptae pecuniae moneta, nunc ratione valoris impositii diminuta, absque vllo detrimento expendi potuit, et

tunc

tunc debitor ſortem non in iisdem ſpeciebus, ſecundum valorem tempore mutui, ſoluere poteſt, ſed ſecundum valorem praeſentis temporis easdem ſpecies offerre debet, quia alias debitor lucrum ſentiret, creditor vero minorem ſortem reuera reciperet, cum tamen omnia, non tantum verbis, ſed et effectu, ſecundum tempus contractus iudicanda ſint (*d*). Quodſi vero deminutio valoris impoſititii ſtatim poſt numerationem acciderit, ita vt creditor idem damnum paſſurus fuiſſet, proinde debitor absque culpa ſua minorem reuera ſortem acceperit, easdem ſpecies, ſecundum priſtinum, non praeſentem valorem, offerre poteſt; vel 3) *Monetae valor impoſititius, ſaluo intrinſeco, augetur*; (id quod factum eſt da der 20 Gulden-Fus auf 24 Gulden geſetzet wurde:) vbi creditor easdem ſpecies ſecundum valorem tempore mutui exigere poteſt. 4) Vel *eodem manente impoſititio valore internus et verus valor mutatur in melius.* vbi creditor ſecundum valorem internum, qui tempore mutui fuit, meliores ſpecies, habita ratione valoris interni, accipere tenetur. Vel denique 5) *internus valor, id quod frequentius occurrit, mutatur in deterius,* (*) vbi tantundem ſecundum priſtinum valorem a debitore ſolui debet. 6) *Si moneta a creditore data, rarior eſt, quam vt a debitore comparari poſſit,* in alia aequipollente moneta absque tamen damno creditoris ſolutio facienda

est (**) inspiciendae tamen sunt ordinationes Monetarum singularum prouinciarum; generaliter autem 7) tenendum: *monetam magis considerari respectu cursus* (Cours) *quam respectu materiae* (*e*), inde nihil interest, per legem an per consuetudinem localem valor monetae impositititius mutatus sit, modo cursus stabilis sit, et in loco vbi solutio facienda, contingat (*f*). Porro 8) notes velim, ad moram in soluendo commissam respectus in hac doctrina aliter haberi non posse, quam quatenus singulare interesse morae inde fundari debeat, cum mora per se absque damno inde emergente, obligationem debitoris augere nequeat. 9) A veri specie deflectunt, qui simpliciter tempus solutionis, non contractus, inspiciendum suadent, si ad monetam imaginariam non specificam promissum directum vel conuentioni adiectum sit: daß in denen zur Zahlungszeit in denen als denn vollgeltenden Münzsorten die Zahlung geleistet werden solle. (g).

(*a*) pr. I. quibus modis re contrah. obl. (III. 15) verbis: eiusdem naturae et qualitatis L 11. D. de R. C. c. 26 X. de censibus Münz O de 1559. §. 11. Aber was hievor auf Goldt gethey dingt und verschrieben ist, dergleichen was hinführo in Goldt beschrieben wird, samt andern Bezahlungen, so nach alter Gewohnheit mit Goldt bezahlet sind, denen soll rc. coll. cum -- § 64. ibid.

(*b*) L 1. pr. D. de contrah. emt. (XVIII. 1.) coll. cum L. 2. C. de vet. num. pot. (X. 10.)

Optime

Optime essentiam monetae exprimit Anonymus *dans les Elemens de Commerce* T. II. Chap. VIII. Le premier commerce entre les hommes se fit par échange: depuis pour la commodité de ce commerce on eut recours à des signes, qui representassent les marchandises. L'or, l'argent et le cuivre *devinrent la mesure des ventes et des achats*; et leur portions receurent des formes telles que le Legislateur jugea à propos de leur donner pour la sûreté publique. Ces portions revetûes d'un caractere autentique *qui certifioit du poids* et *du titre*, furent appellées monnoyes.

(*c*) L. 1 C. de vet. numism. pot. vid. Kays. Commiss. Decret de 1676. P. IV. der Samml. der R. Schlüsse p. 108. et p. 112. p. 115.

(*d*) L. 3. D. de Reb. cred. arg. Commiss. Decret. de 1667. Art. II-VII. n. 6. in der Saml. der Reichs-Schlüsse T. IV. p. 53.

(*) Carthaginenses eo anno argentum in stipendium Romam aduexerunt. Id quia probum non esse quaestores renunciauerant, experientibusq. pars quarta decocta erat, pecunia Romae mutua sumta, intertrimentum argenti suppleverunt. *Liuius* Lib. XXXII. c. 2.

(*d*) *Carpz.* P. 2. C. 29. D. 2. *Stryckii.* U. M. Lib. XII. tit. 1. §. 12.

(*e*) L. 1. pr. D. de contrah. emt.

(*f*) L. 22. D. de R. C.

(*g*) Ceu existmat de *Casaregis* in Tr. d. Commerc. Discurs. LXI. In genere ad h. §. conferri meretur Joh. Ludew. Schmidts Abhandelung in was für Münzsorten ist eine Geldtschuldt abzutragen?

§. 177.

De vſurarum promiſſione.

Vſurae quincunces hodie publica lege approbatae ſunt (*a*) nec ad maiores vſuras percipiendas iuuat, mutuum per Antichreſin expreſſam vel tacitam, annuos reditus, retrouenditionem, vel alia quacunque ratione velare, cum ſi fraus Legis detegatur, ſemper liquidatio inſtituenda, et vſurae maiores in ſortem, praeter amiſſionem quartae partis ſortis, imputantur, imo iudices ex officio in vſurarias conuentiones inquirere debent (*b*). Vſuras reſiduas expreſſa conuentione per nouationem in ſortem transmutare licere, conſuetudine comprobatum dicit Mevius (*bb*). Vt autem legitimis vſuris creditor fruatur 1) caute expreſſe promittuntur (*c*), et quidem 2) in eodem monetae genere, quo ſors ſoluta, 3) debito loco et tempore, (interdum ſingulis ſemeſtribus) periculo et ſumtibus debitoris; Anticipatio vſurarum vnius anni nullibi prohibetur (*d*), modo non in plures annos reputentur, cum alias vſuraria prauitas inde euaderet. 4) Caute in chirographo adiicitur, vt inſtar reſignationis eſſe debeat, ſi vſurae debito tempore non ſoluantur; (daß wenn er acht Tage nach der Verfall-Zeit ſich mit denen Zinſen nicht einſtellen würde, dieſes als eine ſtillſchweigende Loskündigung angeſehen werden ſolle. 5) Exceptioni alterius tanti, ſiue vſurae ſimul ſiue ſuc-

ſucceſſiue debeantur (*e*), vt renuncietur, itidem conſultum eſt.

(*a*) Iuſtinianus, quem vero in quantitate vſurarum non ſequimur, quantitatem vſurarum in L. 23. L. 26. §. 1. C. de vſur. Nov. 34. C. 1. aliter determinauit. De antiquo I. Rom. vid. *Heinecc.* Syntagm. Antiquit. L. 3. tit. 15. § 7. Ius Imperii vid. in Receſſ. Deputat. de anno 1600. §. 139. Rec. Imp. nov. §. Anreichend 174. De reditu frumenti idem diſpoſitum in ord. pol. de 1577. Tit. 19. §. 3. Quodſi tamen Debitor in reſtituenda ſorte moras nectat, creditorem vſuris promiſſis contentum eſſe non oportet, ſed probato intereſſe morae omne damnum emergens vel lucrum radicatum ceſſans praeſtandum eſt per Receſſ. Deput. de 1600. l. c. Paſſim ſpeciali lege vſurae ſemiſſes ſiue 6 pro cento admiſſae, nec non Iudaeis in literis protectionis (Schutz-Brieffen) conceſſum, vt in minoribus ſortibus (bey kleinen Capitalien) maiores vſuras exigendi Ius habeant.

(*b*) R. I. de 1500. Tit. 32. Ord. Pol. Imp. de 1530. Tit. 26. Ord. Pol. Imp. de 1548. Tit. 17. Ord. Pol. Imp. de 1577. tit. 17. et hac ratione mutatum eſt Ius Romanum circa Antichreſin expreſſam, ſi fructus incerti ſint, in L. 14. et 17. C. de vſuris (IV. 32.)

(*bb*) Von wucherlichen Contr. P. II. c. 18. §. 5.

(*c*) Quodſi autem ex errore maiores vſurae ſolutae ſint, in ſortem ratio habenda eſt. L. 102. §. 3. D. de Solut. (XLVI, 3.) Si autem per tres annos minores ſolutae, maiores tacite remiſſae cenſentur. L. 13. pr. D. de vſur. L. 1. C. de fideic. *Harpprecht* D. de tacito pacto maior. vſur. remiſſorio ex ſolut. minor. praeſumto. Ex diuturna ſolutione vſurarum

 etiam

etiam debitum praesumitur. Grollmann de praesumtione debiti ex solutione vsurarum. L. 5. 8. C. de Vsur. (IV. 32.)

(*d*) L. 122. pr. D. de V. O. ibi: detracta ea summa, quam creditori suo vsurarum nomine dederat. L. 57. pr. D. de pact. quod non correctum per L. 26. C. de vsuris, quae loquitur de deminatione sortis, quae siliquarum, sportularum l. alterius cuiuscunque causae gratia fit.

(*e*) L. 10. et 27. C de vsur. Nov. 121. c. 2. Nov. 138.

§. 178.

De instrumenti structura.

Mutuum scripturam ad essentiam non requirit; Consultum tamen est, vt super maioribus summis instrumentum conficiatur. Iure Iustinianeo (*a*) si summa L libras auri excedat, in chirographo conscribendo *tres* testes, sub poena nullitatis, *quinque* vero requiruntur, si ab imperito literarum vltra libram auri contrahatur. Distinguitur hodie inter Chirographum solenne (einer Obligation, Schuldt-Verschreibung) et minus solenne (einer Handschrift, Schein) *Hoc* vtimur in minoribus quantitatibus, et si inter amicos res agitur, et contenti sumus, modo causam debendi, quantum, genus monetae, vsuras, et promissum de restituendo contineat. *Illud* adhibemus in maioribus quantitatibus cuius Oeconomia haec esto: I) *Praemittatur* clausula initialis contractibus vnilateralibus propria. (§. 22). Hanc excipiat: II) Causa debendi

bendi siue confessio mutui et quidem quantitate non solum cyphris sed etiam literis expressa, addita sedula determinatione monetae vel re fungibili qualicunque, ita vt tempore restitutionis facile definiri queat, quid restituendum sit v. g. 1000 Rthlr. sage ein tausend Reichsthaler in einer unzertrennten Summe und zwar in Courant-Münze, welche gegen alte Louisd'or 50 pro cento thut, vel: in Braunschw. $\frac{1}{6}$ und $\frac{1}{12}$ Stücken vom Gepräge 1756. vel: in kleiner nach dem Leipziger Fus ausgeprägten Münze vel: in alten Sächsischen Brandenb. und Braunschw. $\frac{2}{3}$ Stücken; (abstinendum vero a vocabulo aequiuoco: harte Sorten) vel in zweyhundert Stück alten vollwichtigen Französischen Louisd'or jeden zu fünf Rthlr. gerechnet. III) Inniciatur in casibus supra memoratis (§. 173.) versionis mentio specifica, cum allegatione demonstrationis. IV) Ponatur vsurarum promissio. (§. 177.:) V) Determinetur reciproca resignatio expressa et tacita, die Loskündigung von beiden Seiten (§. 175.:) VI) Caueatur de restitutione sortis. (§. 175.:) VII) Sequantur hypothecae, fideiussiones, de quibus infra. Non facile omittenda est fideiussio solennis vxoris. VIII) Tandem renunciationes necessariae adiiciantur. IX) Apponatur denique clausula finalis et corroboratiua. (§. 46.)

(*a*) L. vlt. C. si cert. nouo Iure ibid. pet. (IV. 2.) Auth. sed

§. 179.

§. 179.
De dissolutione mutui.

Tollitur mutuum 1) solutione, (§. 62.) 2) depositione (Iurispr. extrai. §. 131.) 3) praescriptione XXX. annor. (§. 68.) 4) Vsurae sistuntur per oblationem sortis praesentibus testibus rite factam (*a*). 5) Per motum concursum (*b*). 6) Per exaequationem sortis si simul petantur (§. 177.)

(*a*) L. 6. C. de vsur.
(*b*) arg. L. 2. et 4. C. de cess. bon. Praxis tamen fere in contrariam abit sententiam.

§. 180.
De actionibus.

Ex mutuo oritur: 1) Condictio certi ex mutuo intuitu sortis, vsurarum, damnorum et expensarum, 2) actio hypothecaria et Interdictum quasi Saluianum, si hypotheca constituta sit. 3) Prior actio admittit a) Mandatum S. C., si instrumentis publicis omnia libelli capita statim demonstrentur; b) processum executiuum, vel c) mandatum cum clausula, si instrumentis priuatis nitantur; d) processum cambialem si in cambium improprium mutuum transformatum sit.

Formular einer Schuld und Pfandverschreibung.

Wir Endes bemeldete Eheleute mittelst dieses urkunden und bekennen:

Daß uns Herr N. als Curator bonorum et ad lites in der vor dem Königl. und Churfürstl. Amte Moringen rechtshängigen Beckerschen Concurs-Sache, von denen ad massam gehörigen Geldern 300 Rthlr., schreiben, dreyhundert Reichsthaler in guten und vollwichtigen franz. und Braunschw. Louisd'ors jeden zu 5 Rthlr. gerechnet, Behuef Abtragung der von Weyl. Superintendenten Hertels nachgelassener Wittwe erborgten 300 Rthlr. Capital baar geliehen und vorgestrecket habe, mit der ausdrücklichen Bedingung, daß er dieses Geldt lediglich zu Abfindung der gedachten Rel. Herteln herleihe, und dagegen in ihre Rechte, Hypothec und Prioritaet trete, welches wir denn nicht allein eingegangen, sondern auch zu dessen Vergewisserung versprechen, die quittirte Original-Obligation quaest. unserm Herrn Creditori einzuliefern (vid. L. I. C. de his qui in prior. credit.)

Hierbey ist nun unter denen Contrahenten folgendes verabredet worden:

1) So lange dieses Capital derer 300 Rthlr. bey uns denen Debitoribus stehen bleibet, versprechen wir selbiges alle Jahr, a die confirmationis

nis anzurechnen, mit fünf vom Hundert zu verzinsen, und diese Zinsen in vollwichtigen französischen oder Braunschw. Golde alle $\frac{1}{2}$ Jahr mit $7\frac{1}{2}$ Thlr. abzutragen und franco auf unsere Gefahr dem Herrn Creditori an den Ort seines Aufenthalts zu übermachen. Falls wir aber

2) mit Entrichtung der Zinsen nicht auf den Verfalltag uns einstellen würden, so soll dieses als eine stillschweigende Loskündigung angesehen werden, und Herr Creditor befugt seyn, das Capital nebst Zinsen und Kosten ohne weitere Erinnerung nach Verlauf dreyer Monathe, von dem termino solutionis anzurechnen, zu fordern. Sollten aber dem ohngeachtet die Zinsen wider Verhoffen oder auch das Capital bey uns so lange stehen bleiben, daß die Zinsen dem Capital gleich kämen, so soll uns dieses alles von fernerer Entrichtung der Zinsen nicht befreyen.

3) Ist eine dreymonathliche Lose verabredet worden, falls wir die Debitores das Capital abtragen, oder Herr Creditor selbiges wieder begehren würde. Und wenn nun ausdrücklich oder stillschweigend die Belosung geschehen, so machen wir uns hiermit auf das bündigste anheischig, längstens mit dem letzten Tage der 3. Monathe das Capital, die Zinsen in der vorhin bemeldeten Geld-Sorte, und die etwa verursachten Unkosten ohne Mangel zu entrichten und zu bezahlen. Damit nun unser Herr Creditor wegen Capitals, Zinsen

Zinsen und etwa verursachten Kosten völlig gesichert seyn möge, so setzen wir

4) demselben unser gesamtes Vermögen, es bestehe worinn es wolle, gegenwärtiges und zukünftiges, überhaupt, insbesondere aber

das mir dem Ehemanne zustehende von meinen Eltern ererbte, im Papendicke zwischen Weyl. Heinrich B.. Erben und des Weisgerber B.. Häusern, belegene von hypothequen befreyete Wohn- und Brauhaus nebst Zubehör, so von der Brandt-Assecurations-Casse auf 2000 Thlr. Innhalts producirten Scheines assecuriret.

zum wahren und öffentlichen Unterpfande also und dergestalt ein, daß gedachter unser Herr Creditor, wenn wir zur bestimmten Zeit die Bezahlung nicht leisten, sich hieran wegen Capitals, Zinsen und Unkosten bezahlt machen und erholen, auch freye Macht haben solle mit denen zur allenfalsigen Execution vorgeschlagenen verhypothecirten Stücken nach eigenem Gefallen eine Aenderung zu treffen, gestalten denn auch die general-hypothec der specialen und diese hinwiederum der generalen nicht derogiren und schaden soll.

Im Fall wir nun aber die Bezahlung, wie vorgesetzt, vor Ablauf der 3. Monathe wider Verhoffen nicht leisten sollten, dieses aber dem Beckerschen Concurs sehr zur Beschwerde gereichen würde, so machen wir uns

5) an-

5) anheischig, eine abgeredete Strafe von zwanzig Reichsthaler, ohne Weigerung an unsern Herrn Creditorem zu entrichten, welcher aber sodann auch nicht befugt seyn soll, auser diesen 20 Thlr. weiter eine Schadensersetzung zu fordern. Sollte nun endlich es gar zu einer gerichtlichen Klage kommen, so geben wir

6) unserm Herrn Creditori freye Macht und Gewalt, selbige mit dem Anschlage ein oder mehrern verhypothecirten Grundtstücken, den Anfang zu machen, und entsagen wir zu solchem Ende der zum Besten der debitorum gemachten Verordnung, daß, bevor es zur Subhastation eines unbeweglichen Guthes kommen kann, dem Debitori ein Zahlungs-Termin gesetzet werden muß, und wollen, daß ein zukünftiger Richter ohne uns einen Zahlungs-Termin zu setzen, auf eingebrachte Klage, sofort die Subhastation erkennen solle.

7) Weilen wir beyde Eheleute uns einer für beyde, und beyde für einen zu allen dem, was vorstehet, verbindlich machen, und zu dem Ende der Rechtswohlthat entsagen, Kraft welcher mehrere gemeinschaftliche Schuldner nur vor ihren Antheil haften, mir der Ehefrauen aber wohl verständiget worden, daß eine Frauensperson so wenig überhaupt vor eine fremde Schuld, am allerwenigsten aber eine Ehefrau vor die Schulden ihres Ehemannes eintreten könne; so entsage ich Catharine Elisabeth gebohrne K... insbesonde-

re

re der denen Ehefrauen ex Authent. si qua mulier zukommenden Rechtswohlthat eydlich: So wahr mir Gott helfen soll und sein heiliges Wort! und will mich deren zu Entkräftung dieser Obligation nicht bedienen; als auch

8) der Frauen in Ansehung ihres Brautschatzes vor andern Gläubigern ein Vorzugsrecht zustehet, so entsage ich diesem Privilegio hiermit auf das bündigste, und will dem Herrn Creditori wegen dieser Forderung ohne Weigerung nachstehen.

Nachdem wir nun alles vorstehende nach reifer Ueberlegung versprochen und eingewilliget, haben wir diese Schuldverschreibung eigenhändig unterschrieben und untersiegelt, versprechen auch dieselbe E. E. Rath allhier zu Erlangung einer öffentlichen hypothec ad confirmandum zu übergeben. So geschehen Göttingen den rc.

Formular des lehnsherrlichen consensus.

Nachdem uns unser lieber getreuer N. unterthänigst zu vernehmen gegeben, daß er behuf Erbauung nöthiger Haushalts-Gebäude und andern Nothwendigkeiten 2000 Rthlr. in altem Golde aufzunehmen sich genöthiget sähe, einsolglich unterthänigst gebethen, daß Wir in die Verpfändung des von uns relevirenden Lehngutes N. Inhalts der vorstehenden Schuldt- und Pfandverschreibung gnädigst consentiren mögten; und Wir dann nach erwogenen Umständen sothanem Suchen Statt ge-

than; Als bewilligen Wir vor Uns Unsere Erben und Nachkommen in der Regierung gnädigst, daß obenbemeldeter N. sothanes Guth und dessen Zubehörung vor diese 2000 Rthlr. sagen zwey tausend Reichsthaler in altem Golde, samt Zinsen und Kosten zum öffentlichen Unterpfande einsetzen könne, welches Wir, falls das Lehn wiederum an Uns zurückfallen sollte, salua tamen allodii excussione, zu allen Zeiten (vel auf 12 Jahre) als eine auf dem Lehn haftende Schuldt genehmigen wollen. Urkundlich ist dieser Consens von Uns eigenhändig unterzeichnet, und mit unserm Secret beſtärcket. N. &c.

(L. S.) N.

vt. N.

Formular des consensus agnatorum.

Nachdem uns unser freundlich lieber Vetter N. vorstehende Schuldt- und Pfandverschreibung nebst höchstem Lehnsherrlichen Consens überreichet, und um unsere Bewilligung in diese vorhabende Verpfändung nachgesuchet; als bewilligen wir vor uns und unsere Lehnserben die vorhabende Verpfändung des Lehnguthes zu N. wegen des in der Verschreibung bemerckten Capitals, Zinsen und Kosten, und wollen dieses, falls das Lehn auf uns devolviret werden sollte, als unsere eigene Schuldt, salua tamen allodii excussione, ansehen. Urkundlich haben wir diesen Consens von uns gestellet, eigenhändig

händig unterschrieben und untersiegelt. So geschehen N. &c.

(L. S.) N.
(L. S.) N.

Formular des consensus Principis in oppignorationem rerum immobilium ciuitatis vel communitatis, et mutatis mutandis Consistorii apud Protestantes in oppignorationem rerum Ecclesiae.

Nachdemahlen die Gemeinde N. bey Uns unterthänigst vorgestellet, welchergestalt sie behuf Ankaufung des Nschen Hudeangers sich genöthiget fände, ein Capital von 1000 Rthlr. sagen ein tausend Reichsthaler in altem Golde zinsbar aufzunehmen, mithin um Unsern Consens in die Verpfändung ihrer Gemeinde-Güter wegen Capitals Zinsen und Kosten nachgesuchet; und dann sothanem Suchen nach erwogenen Umständen Statt gethan, als wird die unterthänigst gebethene Einwilligung in die Verpfändung der Gemeinde-Güther in Ansehung des bemeldeten Capitals hiermit ertheilet, und dem künftigen Creditori verstattet, sich daran nach eigenem Gefallen zu erholen. Urkundlich ist dieser Consens unter Unser eigenhändigen Unterschrift und beygedruckten Secret ausgefertiget. N. &c.

Formular einer Schuldt und Pfandverschreibung einer Gemeine ohne Landesherrliche Einwilligung.

Wir Schultzen, Vorsteher und Einwohner der Gemeinde D... mittelst dieses vor uns unsere Nachfolger im Amte, auch vor unsere Erben urkunden und bekennen:

Nachdem wir gegenwärtig behuef der von Königl franz. Generalität auferlegten Traitements-Gelder eines Capitals ohnumgänglich benöthiget, und denn der Herr N. auf unser bittliches Ansuchen 400 Rthlr. sagen vierhundert Reichsthaler, nähmlich zwey und siebenzig Stück holländische Ducaten à 2¾ Rthlr., das übrige aber in alten franz. und andern vollwichtigen Louisd'or à 5 Rthlr., so sämtlich zugewogen, in einer unzertrennten Summe vorgeschossen; als quittiren wir über den richtigen Empfang sothaner Gelder, und versprechen das Capital zu keinem andern als obgesetzten Endzwecke zu verwenden, gestalten wir zum Beweise dieser Verwendung dem Herrn Gläubiger die von dem Königl. Franz. Commissariat erhaltene Quittungen einliefern wollen, machen uns auch daneben verbindlich:

1) sothanes Capital jährlich, a dato anzurechnen, mit 5 pro cento in gleichmäsiger Müntz-Sorte, mithin mit 20 Rthlr. halb in vollwichtigen Ducaten zu 2¾ Rthlr. und halb in alten Pisto-

Pistolen zu 5 Rthl, zu verzinsen, solche Zinse auch bey dem Ablaufe eines jeden Jahres dem Herrn Gläubiger an den Ort seines Aufenthaltes auf unsere Gefahr und Kosten ohne Mangel zu liefern, wiedrigenfalls die Saumseeligkeit in Bezahlung der Zinsen als eine Loskündigung angesehen werden, und unser Herr Gläubiger befugt seyn soll, nach Verlauf der nachher bestimten Loskündigungs-Zeit Capital, Zinsen und Kosten sofort einzufordern; daneben versprechen wir

2.) das Capital nebst Zinsen und etwa wieder Verhoffen auflaufenden Unkosten nach jedesmahliger vierteljährigen Loskündigung, welche beyden Theilen frey bleibet, in einer unzertrennten Summe in obbemeldeter und keiner andern Müntze dem Herrn Gläubiger danckbahrlich wieder zu entrichten, und an den Ort seines Aufenthalts gleichfalls auf unsere Gefahr und Kosten zu liefern. Damit aber

3.) Herr Gläubiger auch in alle Wege gesichert seyn möge, so setzen wir demselben alle unsere Gemeinde-Güther zum generalen Unterpfande, zur besonderen Hypothec aber die von Hypothequen befreyete Hälfte des sogenannten Gemeinde-Bruch-Angers von den Flachs-Roden an, in Westen, zwischen dem Garten-Flusse und der Duderstädtischen Heerstrase, bis zu der übrigen Hälfte, welche dem Eichenkrüger

N. verschrieben werden soll, und wollen, daß sich Herr Creditor im Nichtzahlungs-Fall wegen Capitals, Zinsen und Kosten auf das schleunigste daraus bezahlt machen, auch unter denen zur etwanigen Execution vorgeschlagenen Grundstücken eine Aenderung zu treffen befugt seyn soll. Dieweilen jedoch

4.) gegenwärtig der erforderliche Consens Königl. hohen Landes-Regierung in diese Verpfändung nicht erfolgen kann (welche wir doch demnächst in ruhigen Zeiten, falls es Herr Creditor verlangen sollte, auf unsere Kosten auszuwürcken versprechen) als machen wir die unterschriebene Gemeinheits-Glieder uns hiermit anheischig vor diese Gemeinde-Schuldt alle für einen und einer für alle als Selbstschuldner einzustehen, und entsagen in solcher Absicht denen Rechtswohlthaten, nach welchen der Hauptschuldner zuerst ausgeklaget werden muß, ehe der Bürge belanget werden kann, auch daß unter mehreren Bürgen ein jeder nur vor seinen Antheil zu haften verbuuden, sondern es will vielmehr ein jeder Einwohner vor das ganze haften. Insbesondere entsagen die unter denen Gemeinheits-Gliedern befindliche Frauens-Personen dem SCto Vellejano, nach welchen sie aus einer übernommenen Bürgschaft nicht verbunden sind, und wollen sich dieser Rechtswohlthat zu Anfechtung dieser Bürgschaft nimmer bedie-

bedienen, woneben sämtliche nachher unterschriebene Gemeinheits-Glieder ihr gegenwärtiges und zukünftiges Vermögen zum öffentlichen Unterpfande einsetzen, und dem Herrn Gläubiger die Befugnis überlassen, nach Belieben sich an ein oder anderes Grundstücke zu halten, hiermit auch eine selbstgefällige Aenderung zu treffen.

Nachdem dieses also wissentlich und wohlbedächtlich verabredet, so haben wir diese Schuldt-Bürg-und Pfandverschreibung nach geschehener Vorlesung, Erklährung und wohlverstandenem Inhalte respective eigenhändig unterschrieben und respective mit 3 Kreuzen unterzeichnet, selbige auch dem Königl. und Churfürstl. Gerichte D... zur obrigkeitlichen Confirmation vorgeleget. Alles getreulich und ohne Gefährde. So geschehen ꝛc.

N. N.

Demnach es allerdings andem, daß die hiesige Gemeinde sich genöthiget gesehen, zu dem in vorstehender Obligation bemeldeten Behuf das Capital quaest. zu erborgen, selbiges auch würcklich dazu verwendet worden, mithin bey dem Anlehn selbst von Gerichtswegen nichts zu erinnern gefunden; und dann Schultzen und Vorsteher der Gemeinde nebst verschiedenen Einwohnern erschienen, welche referiret, daß sie, dem Gerichts-Befehle gemäß,

den Inhalt der vorstehenden Schuld- Bürg- und Pfandverschreibung gesamter Gemeinde vorgetragen, alle und jede aber damit völlig zufrieden seyen, sie daher auch auf geschehene Vorlesung und Erklährung, im Nahmen der gesamten Gemeinde alles vorstehende nochmahls als richtig und also geschehen und abgeredet damit erkennen, anbey ihre Unterschriften agnosciren;

Als wird die gebethene Gerichts-Confirmation der von Hypothequen befreyeten Hälfte des obbemeldeten Gemeinde Bruch Angers, saluo Potentissimi Regis et Elect. nostri, nec non cuiuscunque tertii iure hiermit ertheilet, und zugleich die in meiner Gegenwart geschehene Auszahlung und Zuwiegung der vorbemeldeten Goldt-Müntzen, als vollwichtig, bescheiniget: gestalten denn übrigens diese Obligation denen Gerichts-Protocollis einverleibet worden. Urkundlich des hiebey gedruckten Gerichts-Siegels und meiner des zeitigen Gerichts-Verwalters eigenen Handt. Geschehen ꝛc.

(L. S.)

N. N.

TITV-

TITVLVS II.

DE

EMTIONE VENDITIONE ANNVORVM REDITVVM (Gült-*Contract.*)

§. 181.

De emtione venditione annuorum redituum (der jährlichen Gültc.)

Ad intelligendas Leges Imperii veteresque cautiones tenendum, mutuum vsurarium superioribus temporibus ex imbecilli vsurarum odio pro contractu illicito habitum fuisse, velo autem sat leui superinducto, vsurae valide promittebantur. Hac pia fraude innisi maiores nostri, hoc colore vtebantur: creditor, qui emtor annuorum redituum est, annuam pensionem quinque Thalerorum comparabat, pro pretio 100 thalerorum, debitor vero, qui venditor vocatur, promittebat, reditum annuum, donec reddito eodem pretio redimeretur, quotannis soluere, ita, vt venditori, praeuia denunciatione trimestri vel semestri, semper redimendi facultas detur, quae, licet non promissa, semper venditori competebat, et emtori seuere interdictum, vt pro centum non vltra quinque emeret annuorum redituum (*a*). Emtori vero ex

regula non permittitur repetitio, nisi 1) venditor moram in praestando annuo censu committat. Ord. Polit. de 1545. tit. von wucherlichen contracten, §. und nachdem die Wiederkaufs-Gülden R. I. de 1548. tit. 17. §. 8. et de 1577. tit. 17. §. 9 de 1600. §. 35. 2) item in casu mendacii, quasi solutio iam facta l. pretium restitutum fuerit. 3) Si venditor ex longo interuallo emtori repetitionem sortis concesserit, cum hac ratione surpicio vsurariae prauit. cesset (*b*). Puerilis vero verborum lusus in desuetudinem abiit, postquam per Recess. Imp. nouiss. vsurae promissae ciuitate expresse donatae sunt, quamuis iam circa finem Seculi XVI. vsurae promissae in statutis approbatae fuerint. Vt dicta melius intelligantur, formulam antiquam adiicere placet.

(*a*) Vid. Recess. Imp. de 1500. tit. 32. Ord. Pol. Imp. de 1530. tit. 26. de 1548. tit. 17 de 1577. tit. 17. Recess. Deput. de 1600. §. 139 Recess. Imp. nou. § 174

(*b*) *Carpz.* P 11. C. 24. D 17. 19 *Fiese* de contractus censualis natura § 19 20. 23. 24.

Formular eines Gült-Briefes.

Wir die Bürgermeister, Schöffen und Rath der Statt N. am N. bekennen und thun kundt allermänniglich mit diesem Brieff, für uns, unsere Statt, Gemeynde, Bürger, Innwohner und alle

alle unsere Nachkommen, daß wir umb unsers, unnd gemeiner unserer Statt unnd Gemeyne Nutz, Notturfft unnd Frommen willen, mehrern schaden unnd unrath darmit zuvorkommen, mit gutem zeitigem rath unnd vorbetrachtung, eines stetigen auffrichtigen kauffs, zukauffen geben haben, verkauffen auch hiemit in krafft dieses Brieffs, dem Erbaren Nicolausen von Wien, dieser Zeit Bürger unnd Haußseßend zu Speyer, seinen Erben und innhabern dieses Brieffes, oder wer ihn nach seinem Todte haben, oder wem er zuverwaren vertrauwet, vnnd befolhen ist, mit seinem guten Wissen, willen vnnd rechtem Tittel, hundert Gülden Gelts, guter gemeiner Rheinischer Landswehrung, den gülden zu funfzehen Batzen, oder sechtzig Creutzern, in grober Müntz gerechnet, rechter järlicher Gülten, dieselbigen hundert gülden gereden vnd versprechen wir in krafft dieses Brieffs, für vns, vnsere Statt vnnd Gemeynde, vnnd alle vnsere Nachkommen, dem genanten Nicolausen von Wien, seinen Erben, oder innhabern dieses Brieffes, wie vorstehet, alle jar järlich, vnd eines jedes Jars besonder, auff Sanct Jacobs des Heyligen Apostels Tag, den fünff und zwentzigsten tag des Monats Julii, oder innerhalb acht tagen den nechsten nach gemelten Sanct Jacobs des Heyligen zwölff Bottens Tag, auff gebürliche quittung in vnserer Statt N. vnnd von derselbigen vnser Statt Rechnung, ohne männiglichs inntrag, verhäfften, verbieten, bekümmeren,

Acht,

Acht, Bann, anleyten, krieg, oder ander innfälle oder jrrung, gütlich zu entrichten vnd zu bezalen, wie dann recht und billich von mäniglich erkannt wird, von vnd ab allen unseren vnd gemeiner vnserer Statt Renthen, Zinsen, Gülten, innkommen, zugehörungen, nutzen vnnd gefälligen, wie die jmmer sein oder namen haben, auch von jemands genant möchten werden, nichts außgenommen, die dem Kauffer, seinen Erben vnd innhabern dieses Brieffes, für die järliche Gülte vnnd Hauptgut, pfandtschafft, verstricket, verkümmert, vnnd verbunden sein sollen. Vnnd ist dieser kauff zugangen vnnd geschehen vmb vnnd für zwey tausend gülden, auch in guter Rheinischer Landswehrung an grober Müntz, den gülden zu funfzehen Batzen gezalt oder sechtzig Creutzern, die wir von genantem Kauffer, Nicolaus von Wien, jetziger Zeit Burger vnnd Innwohner zu Speier, also bar, ohne allen abgang, empfangen, vnnd in unseren vnnd vnserer gemeinen Statt nutz vnnd frommen keret vnnd gewendet haben, deren wir jhne auch hiermit ledig vnnd loß sagen. Vnnd wo wir oder vnsere nachkommen, einiges jars oder ziels, an bezalung solcher hundert gülden Gülten, in massen obgerürt, säumig, vnd die nicht thun oder bezalten, laut vnser darüber gethanen zusagung vnnd verheißung, die dann alle zeit kräfftig sol sein vnnd gehalten werden, oder was sie sonst für mängel oder abgang daran haben würden. Wann dann wir, oder vnsere nachkommen gema-

net

net werden, mit Botten, Brieffen, zu Hauß, zu Hof, oder mit mund, wie das geschehen vnd gestalt haben möcht, so sollen wir oder vnsere nachkommen, bey vnsern waren treuwen, vnd pflichten, vnuerzüglich zween vnser Rathsfreunde, vnd zween von vnserer Gemeynde, mit jhren selbs leiben, sampt zweyen Reysigen Knechten, vnd deren Personen, jeden mit einem müßigem Pferd, in den nechsten vierzehen tagen nach beschehener manunge, schicken, in die Statt Speyer, in ein offene gastgebe Herberg, die vns von dem Kauffer in der mannig benent wird, daselbst offene Geyselschhafft halten vnd leisten, zu feilem Kauff, vnd rechten malen täglich vnuerdinget vnnd müßig, so lange vnd viel biß dem obgenanten Kauffer, seinen Erben, oder innhaltern dieses Brieffes, wie obstehet, gantz volkommene außrichtung vnd bezalung der järlichen Gülten, so jhnen verfallen vnd außständig were, sampt auffgelauffenem kosten vnd schaden, (darumb ihren schlechten worten on Eyd zu glauben sein sol) vnd alles andern presten vnd mangels benügen geschehen ist. Were es aber, daß wir oder vnsere nachkommen, solche leistung nicht hielten (das doch nit sein sol) oder ob dem Kauffer oder seinen Erben, solche manung zu leisten, nit gelegen, oder in willen weren, so mag der Kauffer oder seine Erben, oder wer jhnen des helffen wil, vnd die verkauffer, vnsere nachkommen, auch vnser vnnd gemeyner vnserer Statt, vnd der vnseren Haabe, güter, gefälle, vnnd nutze, auff

waßer

waßer oder land, darumb angreiffen, bekümmern vnd Pfenden; mit Gericht, Geystlichen oder Weltlichen, oder ohne Gericht, eygens Gewalts vnd Hannd, vnd dieselben Pfand dahin füren, tragen oder treiben, auch damit thun vnd halten wie jhnen gefällig, so dick vnnd viel, bis jhnen ihr völle vnd benügen, wie obstehet, beschicht, darumb wir auch jhnen keinen wiederstand oder verhinderung thun, noch sie daran in einigem wege gefreuelt haben sollen.

Vnd für diß alles sol vns, vnsere Statt, vnsere Nachkommen, und die vnsern vnd derselben Haabe vnd Güter, nit freyen, schützen, schirmen, noch fürtragen, einig schutz, schirm, freyheit, geleydt, tröstung, gnad, noch auffsatzung der Bäbst, Keyser, König, Fürsten, Herrn, darzu kein Gericht, Geystlich oder Weltlich, Hof, Cammer, Burg, Statt, oder Landrecht, Gebott, Verbott, noch sonst einige andere ursache, außzug oder Funde, so jemand hierwieder immer erdencken kündte, das jhme Käuffer, oder seinen Erben, wie obsteht, zu nachtheil, noch vns, den vnsern, oder vnseren nachkommen hierinn zu Vortheil kommen oder verstanden werden möchte, dann wir vns deren aller, auch des außzugs, das wir nicht sagen sollen oder wöllen, vns weren die zweytausent Gülden Hauptgelts nicht bar dargezahlt, geliffert noch in vnser vnd gemeiner vnser Statt nutz vnd notturfft nicht bewandt, vnd daß ein gemeiner verzieg ohn vorgehende sonderunge nicht gelten solle, gantz vnd

gar

gar verziehen vnd begeben. Doch ist mit des gedachten Nicolaus von W. des Kauffers guten Wissen, Willen vnnd Vergünstigung abgeredet, daß wir oder vnsere nachkommen die obbestimpten hundert Gülden Gelts wiederkäufflicher Gülten zu vnserer gelegenheit wiederkauffen vnd ablösen mögen, also welches jars vnd zeit im jar wir oder vnsere nachkommen dem Käuffer oder seinen Erben, oder innhaltern diß Brieffs, wie obsteht, solches ein Virtheil jars zuuor Mündtlich oder schriftlich verkünden, So sollen vnd wollen sie vns die ablösung auff volkommene wiedererlegung der obgeschrieben zweytausendt Gülden Hauptsummen obgerürter wehrung, vnd entrichtung der verfallen außständigen Gülten nach anzal der zeit, sampt deßhalben auffgelauffenen Kosten vnd schaden, in vnserer Statt N. ohne weigerung vnd außrede zuthun gestatten. Vnnd wenn wir oder vnsere Nachkommen dem käuffer, seinen Erben oder innhältern diß Brieffs, die ablösung, berürtermassen gethan haben, Alsdann sol dieser Brieff nichtig, todt vnd absein, vnd vns als bald zugestelt vnd behändiget werden, vnnd die obgerürte Gült fürter zu geben nicht schuldig sein. Wir gereden vnd versprechen auch hiemit für vns, alle vnser nachkommen, bey rechten treuwen an Eyds stat, alles vnd jedes so vor vnd nach an diesem Brieff geschrieben, stet, vest, vnuerbrochentlichen zu halten, darwider nicht zu thun noch handeln, selbst oder durch jemand anders, heimlich oder offentlich,

in

in keine weiß oder wege, Alle generde vnd arge List, hierinn ausgeschlossen vnd vermitten, Des zu wahrem vrkundt, haben wir vnserer Statt groß Insiegel wissentlich an diesen Brieff thun häncken, Vnnd geben Sambstags nach Margarethen tag, Nach Christi vnsers Herren vnd Seligmachers Geburt als man zalt tausend fünfhundert vnd im viertzig vnd sieben Jare.

TITVLVS III.

DE NAVTICO FOENORE, *VVLGO* BODEMERIA EIVSQVE A PECVNIA TRAIECTITIA DIFFERENTIA.

§. 182.

Cum mutuo summam affinitatem habet nauticum foenus hodie *Bodemeria* (Gallice: *Contract a grosse Auanture*, italice: *cambio maritimo*) dictum, quod nihil aliud est, quam mutuum, tam a magistro quam a nauta in itinere maritimo ad subleuandas necessitates nauigationis ea lege contractum, vt sors cum maioribus vsuris (regulariter duplici premio assecurationis) non aliter vel a domino nauis vel mercium

cium reſtituatur, quam ſi nauis in portum deſtinatum adpellat et tantum mercium ſaluarum aduehat, quantum ad exſtinguendum hocce debitum requiritur, ſin ſecus, ſors ipſa cum promiſſo foenore nautico pereat, (*) interim autem vel nauis vel merces hypothecae nexu obligatae ſint, donec ſors cum vſuris nauticis ſoluatur. Interdum quaedam tantummodo merces hanc Bodemeriam exigunt, et tunc in dorſo *Conoſſementi* inſcribuntur contenta Bodemeriae (*a*). Ab aſſecuratione in tantum hocce negotium differt, vt minime opus ſit, differentias ſingulatim exponere. Item a traiectitia pecunia in eo differt, quod pecunia, quae per mare non transuehitur, ſed eodem loco conſumitur, traiectitia non ſit. Si autem ex eadem pecunia merces comparatae ſint, et periculo creditoris transuehantur, traiectitiae fiunt (*b*). Fundamentum nautici foenoris eſt periculum ſortis, quod creditor naui intra praeſtitutum tempus amiſſa ſuſtinet; vbi hoc adeſt, ibi etiam maiores vſurae permiſſae ſunt (*c*). Vbi autem nauis intra tempus praefinitum periit, reliqua pignora extra nauem am ſſam extinguuntur, cum pignoris obligatio ſit acceſſoria, et hac ratione conditio defecerit, ex qua obligatio pendebat (*d*).

(*) Aliter Iure Pandectarum L. 122. §. 1. D. de V. O.

(*a*) Langenbecks Anmerckungen zum Hamb. Schiff- und See-Recht p. 274. §. 14.

(*b*) L. 1. D. de naut. foenore (XXII. 2.) Iure Nouellar. traiectitia pecunia cum Bodemeria fere conuenit Nov. 106. praef. et c. 1.

(*c*) L. 5. D. ibid.

(*d*) L. 6. D. ibid. Romani praeterea poenam conuentionalem in hoc contractu admiserunt L. 5. pr. L. 7, 8. et 9. D. ib.

§. 183.

De Personis.

Hocce mutuum maritimum contrahitur inter creditorem et nautam vel magistrum, cuius non solum nomen sed etiam nauis appellatio exprimi debet, quo etiam obligatur exercitor et dominus mercium et quidem si plures sint in solidum. Indistincte tamen hoc mutuum non permittitur, sed tunc demum, si nauigatio id exigat: et nauta copiam non habeat, pecuniam ab ipsis exercitoribus exigendi (*a*) alias nauta vel exercitor pro infami habetur et relegatur imo interdum capite plectitur (*b*). In casu necessitatis tamen etiam vendere merces licet.

(*a*) Vid. Langenbeck. l. c. p. 277. seq. 281. 284. De praecedentia creditorum in concursu, qui prius et qui posterius pecuniam crediderunt, tenendum, regulariter iuniorem praeferri. Quaedam tamen debita: pecunia seruatitia, mercedes nauticae, rata Hauariae magnae, mercedes opificum, hisce creditis Bodemeriae praeferuntur, in tantum vt etiam is Iure praelationis gaudeat, qui eiusmodi expensas ipse fecit, absque speciali cessione.

(*b*)

(*b*) Langenbeck l. c. p. 275. Pro ea parte autem hoc mutuum contrahi potest, quae nautae vel exercitori, qui socios habet, propria est.

§. 184.

De capitibus conuentionis.

Loco introitus nauta allegat 1) distincte casum illum necessitatis, qui huic mutuo ansam praebet. 2) Exprimit portum in quo nauis exoneranda est, hoc fine, quia exercitor periculum sortis non sustinet, si nauta aliam viam, necessitate minime coactus, sumserit, et deinde damnum passus sit (*a*). 3) Creditor summam creditam distincte exprimit, et declarat, quod haec credatur sub Bodemeriae iure, vulgo: auf Bodemerey und rechte Avanture der See (*b*). 4) Determinatur terminus a quo (*c*) et ad quem huius periculi, ita, vt post adventum in ipso portu destinato, iactis anchoris v. g. intra diei spatium cessare debeat periculum sortis, quod creditor hactenus sustinuit. 5) Promittitur creditori, intra tempus conuentum sortem cum nautico foenore determinato, postquam nauis ad portum adpulsa fuerit, restitutam iri, quod semper ea lege eaue conditione fit, si nauis vel merces tantum valeant, quantum a creditore datum fuit, cum hae merces creditoris periculo sunt. Tandem 6) nauis cum instrumento hypothecae nexui subiicitur.

 Quodsi

Quodsi autem in maiorem summam nauta vel magister se obligauerit, quam nauis, instrumenta nautica et merces valeant, exercitor non tenetur, saluo tamen regressu contra nautam vel Magistrum (*d*). Regulariter enim nauem vltra quartam partem valoris nauis et mercium Bodemeriae nexui subiicere nequit, nisi infortunia tanta sint, vt ad integrum et nauis et mercium valorem hoc fieri debeat. Quodsi vel ab initio vltra hanc quantitatem nauta pecuniam mutuam sumserit, vel nauis vel merces tanti non veneant, post aduentum in portu, non foenus nauticum, sed ordinariae vsurae, soluuntur (*e*).

(*a*) L. 3. C. de naut. foenore.

(*b*) Absque hoc periculo creditoris non datur nauticum foenus L. 4. D. de naut. foen. L. 2. 4. C. ibid. (IV. 33.)

(*c*) L. 3. D. de naut. foen.

(*d*) Langenbeck l. c. p. 283. et 285.

(*e*) ibid. p. 284.

§. 185.

De modis quibus tollitur Bodemeria.

Modos dissoluendi negotium communes hic omitto. Inter proprios vero 1) si nauis pereat in itinere recto ad portum destinatum, (184.) vel 2) nauis et merces tanti non valeant, quantum foenerauit, postquam in portu aduenit prae-

praedicto. 3) Si in media nauigatione, modo cursum non mutauerit nauta, nauem et merces in solutum det nauta, ad eum effectum, vt hoc modo liberetur. Porro 4) si citra necessitatem Bodemeria contracta sit, saluo tamen regressu contra nautam, quo casu ad instar mutui ordinarii valet. Denique 5) si ab initio vltra nauis et mercium valorem Bodemeria contracta sit, quo casu excessus instar mutui ordinarii non iure Bodemeriae a nauta repetitur (*a*).

(*a*) Langenbeck l. c. pag. 270-292.

Formular

einer

Bodemerey über das Schiff.

Ick - - van - - Schipper naest God van mynen Schepe, genaemt - - groot omtrent - - lasten, nu ter tyd - - gereet liggende voor - - om met den eersten goeden Wint, dien God verleenen sal, te seilen na - - alwaer myne rechte entlaedinge syn sal, bekenne mits desen ontfangen te hebben van - - de Somma van - - ende dat op Bodemerie ende rechte Avanture van der See, op myn Voorsz Schips Kiel ende Schips-Gereetschap, so ick het nu ter tyt voere welcke Avanture ende perykelen van der Zee geeindigt sullen

ſyn, ende de Bodemerie daer van verſcheenen, vier en twintig Uren na dat ick myn Ancker ſal hebben laten vallen op de Reede offe Haven ter plaetſen van - - voorſz. Welcke Voorſz Somme van - - daeren boven het opgeldt van dien, voor de Avanture van der See, tegen - - ten hondert, maeckende teſamen de Somme van - - ick belove (ſo verre deeſe Voorſz bodem ſoo veel te lande brengt) te betaelen, aen den Eerſamen Sr - - dagen, nae arrivement tot - - voorſz van myn Voorſz Schip, ofte daer het ſy- nen Laſt brecken ſal in goeden gangbaren Gelde, koſteloos en ſchadeloos. Tot voldoeninge wat het gene voorſz is, verbinde ick eerſt myn Voorſz Schip ende Gereetſchappen van dien, oock myn Perſoon, Goederen, jegenwoordige ende toe- kommende roerende ende onroerende, deſelve ſtellende onder bedwang tot reelle executie, van alle Heeren, Hoven, Rechters en Gerechten; verwerpende alle t'gene hier tegens ſoude moe- gen contrarieren, ja het recht diſpenſeerende ge- nerale renunciatie, t'en ſy dat ſpeciale voorg. et. t'Oorkonde der Waerheit hebbe ick hier van on- der myn gewoonlycke hant-merck oondertec- kent drie Bodemerye-Brieven van eenen in- houdt waer van den eenen voldaen hebbende, zyn de andere van geener waerden. Geſchre- ven in - - -

Libera

Libera Versio.

Ich N. von N. Schiffer (nächst Gott) von meinem Schiffe, genandt N., ohngefehr - - Lasten haltend, jetziger Zeit (dies) . . so vor N. seegelfertig lieget, um mit dem ersten guten Winde, welchen Gott verleyhen wird, nach N. zu seeglen, woselbst meine rechte Löschung (i. e. Ausladuug) seyn wird, bekenne hierdurch von Hrn. N. auf mein Schiffs-Kiel und Geräthschaft, so ich jetziger Zeit führe, empfangen zu haben die Summam von - - und zwar nach Bodemerey-Recht, und auf rechte See-Avanture, welche See-Gefahr und Bodemerey vier und zwanzig Stunden nachher, da ich meine Ancker auf der Rheede oder Haven der Plätze zu N. werde fallen gelassen haben, geendiget seyn soll. Ich gelobe hierauf die vorgesetzte Summe der - - nebst dem Aufgelde wegen der übernommenen See-Gefahr mit - - zusammen die Summam von - - in soferne das vorgesetzte Schiff bey der Landung so viel werth seyn wird, an den Ehrsamen Herrn N. in - - Tagen nach meiner Ankunft an obbemeldetem Orte oder wo das Schiff seine Ladung brechen wird, in gutem gangbahren Gelde ohne fernere Kosten und Schaden zu bezahlen. Zur Festhaltung des vorbemeldeten verschreibe ich mein vorgesetztes Schiff und dessen Geräthschaften, nebst meiner Persohn, Gütern, gegenwärtigen und zukünftigen, beweglichen und unbeweglichen sub

pacto executivo und unterwerfe solche allen Herrn, Gerichten, Richtern und Rechten unter Entsagung aller hierwieder zustehenden Einreden, insbesondere der Rechts-Regel, so da will, daß eine allgemeine Verzicht nicht gelte, woferne nicht eine besondere vorhergegangen. Zur Uhrkundt der Wahrheit ist dieser Bodemerey-Brief dreyfach gleichlautend ausgefertiget mit meinem gewöhnlichen Handmerkmahl unterzeichnet, und sollen die übrigen, wenn einer zur Erfüllung gediehen von keinen weiteren Kräften seyn. So geschehen ꝛc.

Formular
einer
Bodemerey über das Guth.

Ick ondergeschreeven - - bekenne ontfangen to hebben uit handen van - - de Somma van - - ende dat op Bodemery ende rechte Avanture van der See, op de naergenoemde Goederen - - in't Schip van Schipper - - van - - genaemt - - nu gereedt leggende voor - - om met den eersten goeden Wint, dien God verleenen sal, te seilen, naer - - alwaer de rechte ontladinge sal weesen: welcke boven gemelde Somma van - - met het opgelt van dien, tegen - - ten hondert voor de

de avanture van der See, mackende tosamen - - - ick belove (so verre dis voorsz verbodeme de Goed so veel te Lande brengt) te betaelen door - - aen Sr. - - ofte den rechten Toonder deses, - - - dagen na behouden overkomste van de gemelde Goederen tot - - voornoemt. Tot voldoeninge hier van verbinde ick voor erst de boven gemelde Goederen; oock myn persoon en Goederen, so wel tegenwoordige als toekomende, geene uitgesondert; deselve stellende onder bedwang tot reale executie van alle Heeren, Hoven, Rechteren ende Gerechten; verwerpende alles das hier tegens soude mogen stryden.

Tot bevestiginge der Waerheit, hebbe ick hier van twe aleens-luidende Bodmerie-Brieven onderteckent; waer van den eenen voldaen hebbende, sal de andere van geener waerden zyn. Gedaen &c.

Libera Versio.

Ich Unterschriebener bekenne von Herrn N. empfangen zu haben, die Summe von - - und zwar nach Bodemerey-Recht und rechte See-Avanture, auf nachbenahmte Güter des Schiffes N. von N., so ietzo vor N. seegelfertig lieget, um mit erstem guten Winde, den Gott verleyhen wird nach N. zu seegeln, allwo die rechte Löschung

seyn soll. Ich gelobe obbemeldete Summe der .. mit dessen Aufgelde .. pro Cento vor die See-Gefahr, zusammen .. in soferne die vorbesagte verbodemete Güter bey der Landung so viel betragen, durch .. an Herrn .. oder den rechtmäßigen Inhaber dieses in .. Tagen nach guter Ueberkunft der bemeldeter Güther zu besagtem N. zu bezahlen. Zur Festhaltung dieses sollen so wohl vorbemeldete Güther als meine Persohn und Güter so wohl gegenwärtige als zukünftige keine ausgenommen sub pacto executivo haften, gestalten ich mich allen Herrn, Gerichten und Richtern unterwerfe, und allen denen Ausflüchten entsage, so hierwieder gemacht werden könnten. Zu Bekräftigung der Wahrheit habe ich zwey gleichlautende Bodemerey-Briefe ausgestellet, wovon der andere von keiner weitern Kraft seyn soll, wenn der erste in Erfüllung gebracht worden. Geschehen ꝛc.

TITVLVS IV.

DE COMMODATO.

§. 186.

Definitio et distinctiones.

Commodatum est *contractus realis, quo res non fungibilis, ad vsum determinatum gratis conceditur, ea lege, vt finito vsu restituatur in specie non deteriorata.* Differt itaque: 1) a *locatione conductione*, vbi merces interuenit (*a*); honorarium tamen, vel remuneratio spontanea naturam commodati non tollit (*b*); 2) a *seruitute personali*, cum haec ad vitam vsufructuarii concedatur; 3) *a precario*, vbi res ad vsum indeterminato modo conceditur; indeque ad lubitum concedentis reuocabile est (*c*); etiamsi tempus adiectum sit (*d*). Commodatum mediante contractu, precarium tantummodo ad preces, conceditur (*e*); In precario tantummodo dolus et culpa dolo proxima praestatur (*f*). Precarium non transit ad heredes (*g*).

(*a*) L. 5. §. 12. h. t. (III. 5.) L. 17. §. 3. de praescr. verb. (XIX. 5.) (XIII. 5.) §. 2. I. quib. mod. re contrah. obl.

(*b*) arg. L. 2. §. 24. D. de vi bon. rapt. (XLVII. 8.)

(*c*) L. 1. pr. L. 2. §. 2. L. 15. pr. de precar. (XLIII. 26.)

(*d*) L. 12. pr. D. de precario.

(*e*) L. 1. pr. L. 2. §. 3. L. 4. 14. D. de precario coll. cum L. 17. §. 3. D. commodati.

(*f*) L. 8. §. 3. 5. 6. D. de precario. Negligentia enim diſſoluta prope dolum eſt. L. 29. pr. D. mandat.

(*g*) L. 12. §. 1. D. de precario c. 3. X. de precar. (III. 14.)

§. 187.

De Perſonis.

Commodatum neque dominii neque poſſeſſionis ciuilis translationem inuoluit (*a*), proinde *commodans*, vt dominium in ea re habeat, minime eſt neceſſarium (*b*), ita vt etiam fur commodatum valide contrahat, et actione commodati gaudeat (*c*). Qui contra voluntatem domini rem commodatam ſciens accepit, commodati, et furti actione, item condictione furtiua tenetur (*d*). *Commodatarius* vt ſe aliis obligare poſſit, requiritur (*e*) (§. 6. et 9.) niſi locupletior factus (*f*). *Plures commodatarii* tenentur in ſolidum, ita tamen, vt reus audiri debeat, ſi ſuo periculo alterum excutere velit (*g*). *Heredes* tenentur pro rata hereditaria, niſi vnus facultatem totius rei reſtituendae habeat (*h*), vel heres ex proprio facto conueniatur (*i*). Si ex dolo defuncti condemnatio fiat, non attenditur, an aliquid ad eos peruenerit,

ſed

ſed ſimpliciter et in ſolidum condemnantur (*k*). *Seruorum* et *liberorum* in poteſtate conſtitutorum commodatum patrem vel dominum tantummodo peculiotenus obſtringit (*l*).

(*a*) L. 89. D. h. t.
(*b*) L. 15. D. h. t.
(*c*) L. 16. D. ibid.
(*d*) L. 14. D. h. t.
(*e*) L. 1. §. 2. L. 2. D. h. t. alias agitur ad exhibendum, quoad effectum reſtitutionis.
(*f*) L. 3. pr. D. h. t.
(*g*) L. 7. pr. D. h. t. Si pluribus commodatariis periculo communi aliquid commodatum eſt, pro rata tenentur L. 21. §. 1. h. t.
(*h*) L. 3. §. 3. D. h. t.
(*i*) L. 17. §. 2. D. h. t.
(*k*) L. 12. et 49. D. de Obl. et act. (XLIV, 1.) et arg L. 7. §. 1. D. depoſiti (XVI. 3.)
(*l*) L. 3. §. 4. h. t.

§. 188.
De Obiecto.

Obiectum commodati eſt res corporalis et incorporalis (*a*), mobilis et immobilis (*b*), fungibilis et non fungibilis, modo res fungibilis tanquam non fungibilis tradatur (*c*). Imo ſervi et ancillae commodati Iure concedi poſſunt (*d*). Ex natura contractus realis autem euidens eſt, vt ante traditionem contractus perfectus dici nequeat.

(*a*) L. 1. §. 1. D. commod.
(*b*) ibid.
(*c*) L. 3. §. vlt. L. 4. D. h. t.
(*d*) L. 5. §. 6. 13. D. h. t.

§. 189.

§. 189.

De obligationibus principalibus commodatarii.

Traditur res commodata 1) ad *certum et determinatum vſum* (*a*), inde in alium finem absque furto vſus conuerti nequit (*b*). Ante finitum vſum, praeter caſum improuiſae neceſſitatis, repeti nequit (*c*). 2) Poſt finitum vſum *res reſtitui debet in ſpecie* (*d*), niſi per accidens reſtitui nequeat, quo caſu vel iuratur in litem, vel aeſtimatio, ſecundum rei indicatae tempus, praeſtanda (*e*), qua aeſtimatione praeſtita, dominium in commodatarium tranſit (*f*). 3) Reſtituenda eſt res *non deteriorata* (*g*) (§. ſeq.) et 4) *Statim* non attenta compenſationis vel dominii exceptione (*h*). 5) *Debito loco et tempore* alias intereſſe arbitrio Iudicis determinandum (*i*). 6) Si res commodata fuit, vt pignoris nexui ſubiiciatur, nec commodatarii mora accedat, non ad reſtitutionem, ſed ad ceſſionem actionis pignoratitiae agi debet (*k*). 7) Commodatarius modicas ferre tenetur impenſas (*l*). Pro his obligationibus competit electiue: a) vtile remedium recuperandae poſſeſſionis et quidem Iure Codicis (*m*) b) remedium ſpolii ex Iuris Canonici Sententia (*n*) c) Actio commodati directa (*o*) d) Legis Aquiliae (*p*).

(*a*)

(*a*) L. 5. §. 7. L. 10. pr. D. h. t.
(*b*) L. 5. §. 8. D. h. t.
(*c*) arg. L. 3. C. Loc. (IV. 65.)
(*d*) L. 2. pr D. de Reb. cred. (XII. 1.) §. 2. I. quib. mod. re contrah. obl.
(*e*) L. 3. §. 2. D. h. t.
(*f*) L. 3. §. 1. D. h. t.
(*g*) L. 5. §. 1. D. h. t. L. 13. pr. ibid.
(*h*) L. vlt. C. h. t. (IV. 23.)
(*i*) L. 5. pr. D. h. t.
(*k*) L. 3. C. h. t. L. 5. §. 12. D. h. t.
(*l*) L. 18. § 2. D. h. t.
(*m*) arg. L. 5. 6. 10. C. vnde vi (VIII. 4.)
(*n*) c. 18. X. de rest. Spol. (II. 13.) c. 3. C. 3. qu. 1.
(*o*) L. 17. §. 1. D. h. t.
(*p*) L. 18. §. 1. D. h. t.

§. 190.
De casu dolo et culpa.

Casum proprie talem fert dominus (*a*), nisi a) culpa ad casum ordinata adsit (*b*), b) commodatarius periculum in se susceperit expresse (*c*), c) aestimatio venditionis gratia accesserit (*d*) d) vel denique in mora restituendi sit (*e*). *Dolum* praestandum esse per se patet. Diligentia hic praestanda maior a commodatario, quam in rebus propriis (*f*), id quod ex contractus gratuiti natura fluit (*g*); ergo culpa levissima imputatur, nisi commodatum in commodantis fauorem initum sit, quo casu dolus (*h*), vel si vtriusque fauorem, media diligentia tantum praestanda (*i*). Diligentia autem quaenam adhiberi debeat, ex intentione et natura negotii diiudicandum (*k*); quemadmodum etiam

etiam pro negotii natura mox culpa in *abstracto*, mox in *concreto* (*l*) praestanda venit. In omnibus casibus, pro arbitraria huius quaestionis natura fere omnis res ad arbitrium prudentis Iudicis redit, qui hypothesin i. e. casum praesentem, probe ponderare et inuestigare debet, quis summus quisue infimus sit deligentiae gradus, siue in abstracto siue in concreto consideratus, quibus ponderatis demum facilius de mediae diligentiae gradu constabit.

(*a*) L. 5. §. 4. 7. D. h. t. Casui aequiparatur damnum tertii iniuria illatum L. 19, 20. D. h. t.

(*b*) cit. L. 5., §. 2. I. quib. mod. re contrah. oblig.

(*c*) L. 1. C. h. t. L. 21. §. 1. D. h. t.

(*d*) L. 5. §. 3. D. h. t.

(*e*) c. vn. X. de commodato (III. 15.)

(*f*) L. 5. §. 5. D. h. t. §. 2. I. quib. mod. re contrah. obl. c. vn. X. cit.

(*g*) L. 5. §. 2. D. h. t.

(*h*) L. 5. §. 10. L. 10. §. 1. L. 12. pr. D. h. t.

(*i*) L. 18. pr. D. h. t.

(*k*) L. 5. §. 6. 9. L. 18. pr. L. 23. D. h. t.

(*l*) L. 32. D. Depositi. (XVI. 3.) vbi diligentia, *quam hominum natura* exigit et diligentia *ad suum motum* opponuntur.

§. 191.

De obligationibus secundariis.

Commodans obligatur *ad interesse* 1) si fidem contractus per intempestiuam repetitionem secutus non fuerit (*a*); 2) Si dolum vel culpam latam

latam in rei traditione commiſerit (*b*), proinde qui ſeruum furem ſcienter dederit, non ſola noxae datione liberatur (*c*). 3) Tenetur *ad refundendas neceſſarias expenſas haud modicas* (*d*). 4) Interdum *ad ceſſionem actionis* (*e*), qua tamen hodie facile caremus, obſtringitur. 5) Si res deperdita, et pretium reſtitutum, poſtea res in poteſtatem commodantis veniat, tenetur ad pretium reddendum vel rem reſtituendam (*f*). Pro hiſce conſequendis competit commodatario: a) retentio, b) actio commodati contraria.

(*a*) L. 17. §. 3. D. h. t. L. 18. §. 4. ibid. Etiamſi a domino res ſubrepta contraria actio competit. L. 21. pr. D. h. t. c. vn. X. h. t.

(*b*) L. 18. §. 3. D. h. t. L. 22. in fin. ibid.

(*c*) L. 31. D. de pignorat. act. (XIII. 7.)

(*d*) L. 18. §. 2. D. h. t.

(*e*) L. 7. §. 1. D. h. t.

(*f*) L. 17. §. vlt. D. h. t.

§. 192.

De modis tollendi commodatum.

Commodatum tollitur 1) mutuo diſſenſu, (§. 59.) 2) vſu praefinito percepto, 3) tempore praefinito elapſo, 4) propter inſignem abuſum (*a*), 5) propter neceſſitatem improuiſam ſuperuenientem (*b*). Non vero praeſcriptione res commodata acquiritur, quia non eſt titu-

lus dominium translatiuus; (§. 27.) (*c*) nisi causa possessionis mutata fuerit (*d*), i. e. nisi factis vel verbis animum rem sibi propriam habendi, domino sufficienter et bona fide declarauerit, isque per 30 annos tacuerit; vel alia causa possessionis interueniat.

(*a*) arg. L. 3. C. de locato conduct. (IV. 65.)

(*b*) ibid.

(*c*) L 1 C comm. de vsuc. (VII. 30.) L. 2. C. de praescr. 30. l. 40. annor. (VII. 39.)

(*d*) L. 33. §. 1. D de vsurpat. et vsucap. (XLI. 3.) L. 2. §. 1. pro hered. et poss. (XLI. 5.)

§. 193.

De cautione super commodato.

Rarius super commodato cautio in scriptis concipitur; Quodsi autem probationis gratia, quod admodum vtile, cautio a commodante exigitur, non solenni instrumento opus est, sed sufficit breuis attestatio: se rem qua de agitur incolumem ad vsum, nominatim exprimendum, accepisse, eoque finito non deterioratam restituere velle, nec opus est omnes obligationes per legem iam determinatas exprimere. Vt autem poena conuentionali muniatur restitutio commodati euidentem vtilitatem habet.

For-

Formular.

Ich Endes-Unterschriebener bekenne hiermit:

Daß mir Herr N. dato ein hundert Stück rare Ducaten, welche hierunten specificiret sind, imgleichen einen mit Brillanten besetzten Ring in der Absicht geliehen habe, um beides Behuf eines Anlehns von 400 Rthlr. auf ein halbes Jahr zu versetzen. Gleichwie ich nun diese mir hierunter erwiesene Gefälligkeit danknehmig erkenne; also verspreche auch bey einer abgeredeten Strafe von 20 Rthlr. in altem Golde, die obbeschriebene geliehene Stücke nach Verfließung eines halben Jahres sofort wiederum einzulösen, und in derselben ohnveränderten qualitaet gedachtem Herrn N. ohne den geringsten Verzug auf meine Gefahr und Kosten an dem Orte, wo sich derselbe sodann aufhalten wird zurückzuliefern. Uhrkundlich meiner eigenen Nahmens-Unterschrift und beygedruckten Pettschafts. So geschehen ꝛc.

Verzeichnis derer Ducaten.

• &c. &c.

TITVLVS V.

DE DEPOSITO.

§. 194.

Definitio et diuisiones.

Depositum est *contractus realis gratuitus, quo res mobilis vel immobilis a deponente depositario custodienda ea lege datur, vt ad lubitum deponentis restituatur in specie, cum fructibus et accessionibus.* Depositum aliud est *iudiciale*, quod alibi expositum, (Iurisprud. extraiud. §. 131.) aliud *priuatum*, quod huius loci. Hoc iterum vel *vulgare* vel *miserabile* est. Depositum tam iudiciale quam priuatum est vel rei litigiosae l. non. Illud sequestrum vocatur, quamuis et sequestrum consensu partium constitui queat. Aliud porro est *regulare*, aliud *irregulare*, de quibus infra seorsim. Quodsi non gratis, sed interueniente mercede, custodia praestatur, *locatio conductio*, vel si alia res, *contractus innominatus* inde euadit, et tunc praeter dolum etiam culpa praestanda (*a*). Honorarium vero depositi naturam non tollit (*b*).

(a) L. 1. §. 8. 9. et 10 D. h. t. (XVI. 3.) c. 2. X. h. t. (III. 16.) L. 40. D. locati.

(b) L. 2. §. 24. de vi bon. rapt. (XLVII. 8.)

§. 195.

De Perſonis.

Pertinet hoc negotium ad contractus amicorum (*a*), inde qui in actione directa condemnatur ob dolum infamis ſit, ſecundum Ius Romanum (*b*); ſed haec poena hodie, propter atrociores infamiae effectus (§. 28.) vſu non ſeruatur, quamuis extraordinaria coercitio non excluſa ſit. Cum ſolius cuſtodiae cauſa ſaluo dominio et ſalua poſſeſſione (*c*) ineatur hic contractus, nemo depoſitum dare prohibetur (*d*); proinde etiam fur actionem depoſiti habet, ita tamen, vt iuſtiori petitioni nihil detrahatur (*e*). *Plures deponentes* agunt in ſolidum vel pro rata, prout obligatio vno vel altero modo conſtituta eſt (*f*). Res autem b. f. ſeruo deponentis reſtituitur, ſi prohibitionem domini, manumiſſionem &c. ignoret depoſitarius (*g*). Depoſitarius vero, vt ſe obligare valeat (*h*), requiritur, pupillus tamen absque tutoris auctoritate depoſitum recipiens, de dolo tenetur, modo iam doli capax ſit (*i*). Alias quilibet cuſtodiam recipere poteſt, exceptis rebus furtiuis (*k*). Qui autem rem cuſtodiendam, quaſi

ipſe cuſtoditurus, alteri committit, vel fideiuſſit, depoſiti ipſe tenetur; plane vero non tenetur, ſi tantum conſilium dat (*l*). *Plures depoſitarii* conueniuntur in ſolidum et alter non electione ſed ſolutione liberatur (*m*). *Heredes* ex dolo defuncti in ſimplum, ex proprio vero incurrunt infamiam et in duplum condemnantur (*n*). Pluribus heredibus dolum committentibus, tenentur in rebus diuiduis pro portionibus hereditariis, in rebus indiuiduis autem in ſolidum (*o*). Quodſi alicui rem dedi, vt ſi Titius non recepiſſet, tu cuſtodires, nec Titius eam receperit, non depoſiti ſed mandati agendum (*p*). Idem mandatum praeualet, ſi mandauero: vt rem ab aliquo meo nomine receptam cuſtodias, quia primus contractus et initium negotii ſpectandum (*q*).

(*a*) L. 1. pr. D. h. t. Exod. XXII verſ. 8.

(*b*) L. 10. C. h. t. (IV. 34.) L. 6. §. 6. D. de his qui notantur infam. (III. 2.)

(*c*) L. 17. §. 1 D. h. t.

(*d*) Imo ſeruus vice domini L. 1. §. 27-33. D. h. t.

(*e*) L. 31. D. h. t.

(*f*) L. 1. §. 44. D. h. t.

(*g*) L. 11. D. h. t. Filio autem emancipato vel ſeruo manumiſſo nullatenus actio contra dominum vel patrem competit L. 21. D. h. t.

(*h*) Si apud ſeruum depoſuero et cum manumiſſo agam, depoſiti actione agi nequit L. 1. §. 18. D. h. t.

(*i*) L. 1. §. 15. D. h. t.

(*k*) Quodſi depoſitarius furti conſcius non ſit fur actionem habet L. 1. §. 39 h. t.

(*l*) L. 1. §. 14. D. h. t.

(*m*)

(*m*) L. 1. §. 43. D. h. t.

(*n*) L. 1. §. 1. D. h. t. L. 6. D. de his qui not. infam.

(*o*) L. 22. D. h. t.

(*p*) L. 1. §. 12. D. h. t.

(*q*) L. 1. §. 13. D. h. t.

§. 196.

De Obiecto.

Tam res mobilis quam *immobilis* (*a*), corporalis et incorporalis (*b*), fungibilis et non fungibilis (*c*), animata et inanimata (*d*), imo homo obiectum esse potest depositi. Res propria depositarii in hunc contractum non venit (*e*). Secundum naturam contractus realis perfectio contractus ex rei traditione colligitur. Quae autem depositis rebus accedunt non sunt deposita v. g. vestis hominis, capistrum equi (*f*).

(*a*) Argumento L. 1. §. 1. L. 5. §. 4. Commod. Idem quod et Sequestratio comprobat.

(*b*) Exemplum iurium, quae rei immobili in sequestrum datae, inhaerent.

(*c*) In vtramque enim idea custodiae cadit.

(*d*) L. 1. §. 5. h. t.

(*e*) L. 15. 31. D. h. t.

(*f*) L. 1. §. 5. D. h. t.

§. 197.

De obligationibus principalibus.

Principaliter obligatur deponens, ex fine conventionis, I) *ad rem custodiendam* (*a*), quo

intui-

intuitu dolum et latam culpam in concreto talem (*b*) ordinarie praestat (*c*), in tantum, vt heredes simpliciter, non quatenus ad eos pervenit, ex dolo defuncti teneantur (*d*). Ex proprio autem dolo heres in solidum obligatur (*e*), nisi aliter conuentum (*f*); conueniri tamen nequit, ne dolus praestetur (*g*). Dolo autem semel commisso, casus futurus nullam excusationem praebet (*h*). Si autem deposito se obtulerit, excepto casu fortuito, omnem culpam praestare tenetur (*i*). Casum etiam praestat, si dolo possidere desierit (*k*), vel depositio in gratiam depositarii fiat (*l*). Porro obligatur II) *ad fructus et accessiones restituendas* (*m*) III) *ad rem b. f.* (*n*) *et in specie* (*o*) *restituendam*, *quandocunque deponenti libuerit* (*p*), licet tempus adiectum nondum effluxerit; IV) *In subsidium* vero si res perierit ad *aestimationem*, praeuio aliquando iuramento in litem praestandam (*q*). Sufficit tamen rei iudicatae tempore facultatem restituendi adesse (*r*). V) *Interdum* tantummodo *ad actiones cedendas* agitur, si v. g. heres rem apud testatorem depositam b. f. vendidit, pretium vero nondum exegit, vel minoris quam debuit, vendidit (*s*). Rem tamen, quatenus fieri potest, redimere et praestare debet (*t*). VI) *Restitutio fiat debito loco* vel *conuento*, sumtibus deponentis, vel vbi res sine dolo malo est, quod in reliquis b. f. Iudiciis itidem obseruatur (*u*).

VII)

VII) *Depositum ex eo die*, quo depositi actum est, nec reddidit, cuius reddendi facultatem habuit, periculo est depositarii (*v*), nisi res aeque apud dominum peritura fuisset, etsi restituta esset (*w*). VIII) Vsurae post moram officio Iudicis debentur (*x*). Pro his obligationibus competit: a) *vtile interdictum vnde vi*; b) *remedium spolii* c) *Actio L. Aquiliae* (§. 189.) d) *actio depositi directa* e) *Rei vindicatio* in concursu creditorum, idque Iure separationis, etiam expensarum intuitu, siue res adhuc exstet siue non; cessat vero hoc priuilegium, si postea vsuras accipit, quasi renunciaverit deposito (*y*). f) *Condictio furtiua*, propter dolosam denegationem (*z*). g) Pluribus heredibus competunt hae actiones pro rata hereditaria, vel si res diuisionem non recipiant, vni, praestita tamen cautione (*aa*). Quodsi tamen plures heredes adhuc inter se de iure hereditario litigent, ei actio danda, qui paratus est depositarium defendere, vtroque hoc onus recusante res deponitur (*bb*). Si omnes nondum adierint, maiori parti, praestita cautione, depositum restituendum; maior pars autem non numeratur, sed ex portionibus hereditariis aestimatur (*cc*).

(*a*) L. 1. §. 16. D. h. t. (XVI. 3.)

(*b*) L. 32. D. h. t. L. 1. C. ibid. (IV. 34.) §. 3. I. Quib. mod. re contrah. obl.

(*c*) L. 1. §. 10. 47. D. h. t.

(*d*) L. 7. §. 1. D. h. t. L. 12. D. de O. et A.
(*e*) L. 9. 10. D h. t.
(*f*) L. 1. §. 10. D. h. t.
(*g*) L. 1. §. 7. D. h. t.
(*h*) L. 1. §. 25. D. h. t.
(*i*) L 1. §. 35. D. h. t. c. 2 X. h. t.
(*k*) L. 1. C. h. t.
(*l*) L. 4. pr. D. de R. C.
(*m*) L. 1. §. 24. D. h. t.
(*n*) L. 11. D. h. t.
(*o*) L. 1. §. 40. L. 24. D. h. t. Etiam ſi ciſta obſignata depoſita, ſingulae res petuntur, ſiue oſtenſae fuerint, ſiue non. L. 1. § 41. D h. t.
(*p*) Exceptione quacunque excluſa C. 2. X. h. t. L. 34. D. h t. et omni priuata interdict. L 11. C. h t. et Auth ibid.
(*q*) L. 1. §. 26. 47. D. h. t. arg. L. 5. pr. D. h. t. Aeſtimatione autem praeſtita dominium acquiritur. L. 30. D. h. t.
(*r*) L. 1. §. 21. 22. 45. 46. D. h. t.
(*s*) L 1. §. 11. L. 2. L. 16. D. h. t.
(*t*) L. 3. L. 20. D. h. t.
(*u*) L. 12. § 1. D. h t.
(*v*) L. 12. §. 3. D. h. t. C. 2 X. h. t.
(*w*) L. 14. §. 1. D. h. t.
(*x*) L. 24. D. h. t L. 2. C. ibid. L. 6. §. 1. L. 7. D. de pign. act (XIII, 7.)
(*y*) L. 7. §. 2. L. 8. D. h t.
(*z*) L 13. § 1. D. h. t.
(*aa*) L. 1. §. 36. D. h. t.
(*bb*) L. 1. §. 37. D. h. t. Depoſitarium defendere in hac Lege nihil aliud eſt, quam cautionem depoſitario praeſtare.
(*cc*) L. 14. pr. D. h. t.

§. 198.

De obligationibus ſecundariis.

Deponens accidentaliter obligatur: 1) ad damna occaſione depoſiti, culpa leuiſſima cauſata,

sata, praestanda, quia depositarius beneficium exhibet (*a*), 2) ad impensas in rem deponentis factas refundendas (*b*). Pro his competunt obligationibus: a) retentio (*c*) b) actio contraria (*d*).

(*a*) Seruo fure scienter dato deponens noxae datione non liberatur, sed damnum plenarie resarcire debet, L. 31. D. de pignorat. act. (XIII. 7.)

(*b*) arg. L. 61. §. 5. D de Furt.

(*c*) L. 23. D. h. t. L. 18. §. vlt. commod.

(*d*) L. 5 pr. D. h. t.

§. 199.

De modis tollendi depositum.

Contractus ita perfectus tollitur 1) mutuo consensu 2) repetitione deponentis et heredum, et sic per vnilateralem dissensum, non vero praescriptione, nisi causa possessionis mutata fuerit (§. 192.)

§. 200.

De deposito miserabili in specie.

Depositum miserabile est, quod tempore calamitatis publicae, pestis, belli, incendii, inundationis, ruinae, naufragii, seditionis etc. datur (*a*). Huius denegatio dolosa infamiam (§. 195.) et condemnationem in duplum producit (*b*), et cum hac ratione lis inficiando crescat;

crescat, etiam condictio indebiti cessat (*c*). Hodie quidem criminalis furti persecutio conceditur (*d*), poena vero dupli non amplius est in vsu, cum poenae pecuniariae hodie magistratui tanquam fructus Iurisdictionis reseruentur. *Contra heredes* in simplum pro portione hereditatis et intra annum tantum agitur (*e*).

(*a*) L. 1. §. 1. 2. 3. D. h. t.
(*b*) L. 1. §. 1. 4. D. h. t.
(*c*) §. vlt. I. de obl. quae quasi ex contr. (III. 28.)
(*d*) art. 170. C. C. C.
(*e*) L. 18. D. h. t.

§. 201.

De deposito rei litigiosae, vulgo sequestro.

Sequestrum est *depositum rei litigiosae* (*a*), quod vel periculum armorum, vel dilapidationis (*b*), vel fugae (*c*), vel alius damni irreparabilis (*d*) et dubiam possessionem praesupponit; quodsi enim indubia esset possessio, non sequestrum sed mandatum manutenentiae decernendum est (*e*). Decernitur ex regula non nisi praeuia causae cognitione, ad instantiam, (quod voluntarium dicitur) rarius ex officio (quod necessarium audit) nisi a) in camera Imperii in causis dubiae possessionis inter immediatos, propter summum periculum armorum (*f*), b) a consistoriis in causis matrimonialibus (g) c) Praetor in causis potestatis (*h*). Quaestione

ſtione an? expedita, idoneo adminiſtratori, qui ſequeſter vocatur (*i*), regulariter erga mercedem conuentam, mediante locatione conductione operarum, res cuſtodienda traditur. Hic interim in poſſeſſione eſt, et in ſolidum poſſidet (*k*), rationes reddere, ſi res frugifera ſit, cuſtodiam rei ſecundum intentionem praeſtare (*l*) et rem reſtituere debet victori ex ſententia Iudicis, loco conuento (*m*), nec officium absque iuſta cauſa, et Praetore auctore deponere poteſt (*n*). Res quae ſeruando ſeruari nequeunt, item fructus vendere, pecunias autem inde redactas, deductis oneribus publicis, deponere, vel alias ſecundum boni patrisfamilias officium impendere debet (*o*). Euitari autem poteſt ſequeſtratio in tribus vlterioribus caſibus initio §. memoratis per idoneam cautionem (*p*).

a) L. 17. pr. D. h. t. Prohibita autem eſt ſequeſtratio pecuniae L. vn. C. de prohib. ſequeſtr. pec. (IV. 4.)

b) c. 3. X. de ſequeſt. (II. 17.) L. 21. §. vlt. D. de Appellat. (XLIX. 1.) L. 22. §. 8. D. ſolut. matrim. (XXIV. 3.)

c) L. 7. §. vlt. D. qui ſatisd. cog. (II. 8.)

d) L. 20. C. de agric. et cenſ. (XI. 47.) L. vlt. C. quib. ad libert. (VII. 18.) L. 5. C. quor. Appellat. non rec. (VII. 65.)

e) L. 9. C. de Transact. (II. 4.) L. 1. §. 3. D. vti poſſid. (XLIII. 17.)

f) Ord. Cam. de 1521. tit. 32. Ord. Cam. de 1555. P. II. Tit. 21. §. 1. et 3.

g) C. 14. X. de ſponſal. (IV. 1.) c. 4. X. de ſponſ.

sponſ. duor. c. 8. X. de reſtit. ſpoliator. (II. 13.)

h) L. 3. in f. D. de lib. exhib. (XLIII. 29.)

i) L. 110. de V. S.

k) L. 17. D. h. t. Diſtinctio L. 39. D. de acquir. vel amitt. poſſ. (XLI. 2.) de neceſſaria et voluntaria ſequeſtratione intelligenda eſt.

l) L. 7 pr. D. h. t.

m) L. 5. §. 1. D. h. t.

n) L. 5 §. 2. D. h. t.

o) Vid. L 20. C. de agric et cenſ. L. vlt. D. de requir. reis vel abſent. damn. (XVIII. 17.)

p) L. fin. C. de ordin. cognit. (VII. 19.)

§. 202.

De depoſito irregulari.

Depoſitum irregulare (*a*) eſt, *quoties depoſitarius conſenſu deponentis re depoſita vtitur*; Eiusmodi depoſitum *expreſſe* per expreſſam conuentionem; vel *tacite* conceditur, quoties pecunia non obſignata, vel res frugifera deponitur, et nihil de fructibus diſponitur (*b*). Qui autem contra voluntatem deponentis depoſito vtitur, furtum vſus committit et vſuras ſoluere compellitur (*c*) cum fur in perpetua mora ſit (*d*). Conueniri etiam expreſſe poteſt, vt reſtitutio in genere (*e*) fiat, et vſurae praeſtentur (*f*). Antequam tamen re depoſita vtatur depoſitarius, depoſitum regulare manet (*g*).

a) In L. 24. h. t. vocatur res notiſſimos depoſiti terminos egrediens, in L. 26. §. 1 ibid. contractus depoſitae pecuniae modum excedens.

b)

b) L. 31. D. Locati (XIX. 2.) verſ. Idem iuris &c.

c) L. 29. pr. D. h. t. L. 3. C. ibid. L. 76. pr. D. de Furtis.

d) L. 8. §. 1. L. vlt. de cond furt.

e) L. 10. D. de R. C. L. 25. §. 1. D. h. t. non obſtat. L. 24. ibid. agitur enim ibidem de actione ordinaria. Vid. etiam L. 1 §. 34. ibid.

f) L. 24. in fin. L. 26. §. 1. L. 28. L. 29. §. 1. D. h. t. nec obſtat. L. 7. §. 2., cum aliud ſit ab initio negotii vſuras promittere, aliud poſtea, quaſi per nouationem easdem accipere. De nouatione etiam loqui videtur L. 9. in fin. D. de R. C.

g) Vid. L. 1. §. 34. D. h. t.

§. 203.
De Cautione.

Romanis non incognitum fuit, ſuper depoſito cautionem conficere (a). Hodie quidem, ſi inter amicos res agitur, non ſemper cautiones conſcribuntur, verum ſatius duco, et amicitiae vinculis non aduerſum, vt probationis gratia ſcriptam confeſſionem rei depoſitae conficiant. Non quidem ſolenni inſtrumento opus eſt, ſed ſimplex ſcriptura (ein Schein) ſufficit. Nec magis neceſſe eſt, vt omnes obligationes, quae per Leges iam ſatis definitae ſunt, in hac cautione repetantur. Haec cautio ſummaria contineat: I) rem depoſitam ſedulo ſecundum caracteres diſtinctiuos deſcriptam; quodſi vero res obſignatae datae fuerint, caueat depoſitarius,

rius, ne poſitiue affirmet, quid in ſacculo contineatur, ſed relatiue tantummodo rerum in eodem contentarum faciat mentionem. II) Fiat expreſſa mentio tituli depoſiti ſcilicet. Male ſibi proſpicit, qui depoſitum in mutuum transformari patitur, cum hac ratione priuilegia amittat, quae circa repetitionem depoſiti competunt.

a) L. 24. et 26. D. h. t.

Formular.

Daß mir Herr N. dato einen verſiegelten Beutel, worinn 200 Rthlr. ſage zwey hundert Reichsthaler in alten franzöſiſchen Louisd'ors befindlich ſeyn ſollen, zur Verwahrung gegeben, wird hiermit beſcheiniget, und verſpreche ich ſolchen nach möglichſtem Fleiſſe als mein eigenes Geldt zu verwahren. Weilen ich jedoch öfters abweſend ſeyn mus, auch man bey jetzigen Zeiten vor keine Gefahr ſtehen kann, ſo proteſtire hiermit, daß ich vor keine Gefahr haften wolle, in ſo ferne ich dieſe zur Verwahrung gegebene Gelder, ſo gut als die Meinigen aufgehoben haben werde. Urkundlich meiner eigenhändigen Nahmens-Unterſchrifft und beygedruckten Pettſchafts. So geſchehen ꝛc.

For-

Formular einer Constitutionis Sequestri ad Protocollum factae.

Praes. Ill. Actum N. in Consilio d. 3. Iun. 1763.
Praesid. de N. In Sachen
Cons. de N. Des Rittmeister von N. Klägers
&c. Contra
Den Grafen von N. Beklagten.
in pro
hereditatis petit.
modo sequestrat.

Nachdemmahlen auf Ansuchen des Klägers nach angestellter Untersuchung, mittelst rechtskräftigen Decreti vom 26ten Febr. a. c. die Sequestration des streitigen Ritterguthes X. erkannt, und zum Sequester-Verwalter der Amtmann Y. in Verschlag gekommen, beyde Theile auch in dessen Bestellung gewilliget, und dann derselbe auf geschehenen Antrag sich zu Uebernehmung sothaner Administration erklähret, darauf der heutige terminus, vermöge Decreti vom 16ten May zu dessen Verpflichtung anberaumet worden; Als erschienen beyder Theile Anwälde, imgleichen der Amtmann Y:, welcher, nachdem er bey seiner Erklährung beharret, in Gegenwart der ersteren, praeuia auisatione de periurio vitando, mit dem in der Proceſs-Ordnung vorgeschriebenen Eyde Curatorum bonorum beleget wurde.

Hierauf ist demselben auferleget, mit Zuziehung beyder Theile oder deren Gevollmächtigten fordersamst die Beschaffenheit der Gebäude, und bestellten Felder, Meublen, Früchte, Vieh, Geschirre und Ackergeräthschaft, Fütterung und Geströhe in ein ordentliches richtiges Inventarium zu bringen, die Administration und Ablegung der jährlichen Rechnung, seinem jetzo geleistetem Eyde gemäs, einzurichten; demnächst aber demjenigen, so dieses Guth durch Urtheil und Recht zugesprochen werden wird, alles nach dem Inventario, nebst dem Uberschus der Rechnung zu restituiren, wogegen demselben zur Vergeltung seiner Mühe ein jährlicher Gehalt von 150 Rthlr. schreibe hundert funfzig Reichsthaler, nach zugelegter und mit Beystimmung der Parteyen gepflogener Handlung, ausgeworffen wird.

Zur Sicherheit setzet der bestellte Administrator Y alle sein Vermögen in genere, in specie aber seinen schriftsäßigen Hoff samt Zubehör in L. zum öffentlichen Unterpfande ein, um sich daran wegen aller Verbindlichkeiten, so aus dieser Administration entspringen, zu erholen.

Nach geschehener Vorlesung haben sämtliche Comparentes dieses Protocoll eigenhändig unterschrieben.

N.

N.

Reso-

Resolutio.

Dieses Protocoll wird beyden Theilen zur Nachricht, wie auch dem bestellten Sequester-Verwalter in forma probante loco Curatorii communiciret. Actum et resolutum vt supra

in fidem
N.

TITVLVS VI.

DE CONTRACTV PIGNORIS ET PACTO HYPOTHECAE.

§. 904.

Definitio.

Pignus late acceptum tam pignus in specie sic dictum quam hypothecam comprehendit. Vtroque significatu 1) contractum pignoris, 2) obiectum, 3) Ius reale ex pignore et hypotheca descendens, indigitat. Nobis in duobus prioribus significatibus considerandum venit pignus. Pro contractu sumtum est *contractus realis, accessoriae qualitatis,* (§ 24.) *quo debitor creditori rem ea lege tradit, vt huic in casu non prae-*

stitae solutionis ex pretio istius rei, tramite legitimo seruato, satisfiat, soluto vero debito res restituatur in specie non deteriorata cum fructibus et accessionibus. A contractu pignoris differt (*a*) pactum hypothecae, quod est *pactum praetorium, quo res absque traditione* (*b*) *in securitatem crediti constituitur, vt ius in re nanciscatur et si debitum non soluatur, res creditori tradatur, donec soluatur, debitore vero in solutione adhuc cessante, res alienetur.* Hocce pignus, quod mediante contractu vel pacto constituitur, conuentionale audit, aliud est praetorium, aliud iudiciale, aliud tacitum, aliud denique per vltimam voluntatem constitutum in quo ius reale absque traditione a tempore mortis transit. Qui absque pignore legitime constituto rem debitoris sua auctoritate, inuito debitore, detinet, casum praestare debet; si voluntate debitoris culpam (*c*).

a) L. 9. §. 2. D. de pign. act. (XIII. 2.) L. 4. D. de pign. et hyp. (XX. 1.)

b) Vix est vt Marciano adstipulemur in L. 5. §. 1. D. de pign. et hyp. sibi ipsi non constanti L. 13. §. 3. ibid. §. 7. I. de act. L. 238. §. 2. de V. S.

c) L. 30. D. de pign. act. L. 3. C. de pign. (IV. 14.)

§. 205.
De Personis.

Securitatem mediante pignore vel hypotheca ſtipulari poſſunt omnes, qui ſe aliis obligare poſſunt (*a*), et qui Lege ſpeciali non prohibentur. Paſſim interdictum, ne Iudaeis hypothecae in rebus immobilibus conſtituantur, quod interdum eo extenſum, vt iisdem ne quidem annui reditus hoc nexu obligari queant, alibi vero rectius (*b*) indiſtincte res immobiles Iudaeis oppignorari poſſunt, excluſa tantummodo easdem acquirendi facultate. Pluribus creditoribus pignus conſtituitur in ſolidum (*c*), hi tamen inter ſe agere nequeunt, niſi pignus pro partibus conſtitutum (*d*). Ratione perſonae *debitoris* requiritur, 1) vt liberam alienandi poteſtatem (*e*) habeat, alias eorum conſenſus intercedere debet, quibus iſta de re diſponendi facultas eſt; Ergo Vaſallus, Emphyteuta, Villicus, conſenſum domini directi impetrare debet. Pium corpus, praeter conſenſum corporis apud Proteſtantes non niſi cum conſenſu Conſiſtorii, apud Catholicos nonniſi cum conſenſu Epiſcopi, pignus conſtituit. Civitates vel communitates non aliter quam cum conſenſu Principis res pignoris nexu obſtringere poſſunt. Vt autem hodie pignoris obligatio per liberam perſonam acquiratur, quod ſecus apud Romanos, nihil impedit (*f*). Ad

pignus constituendum, procurator non nisi mandato speciali instructus, vel administrator omnium bonorum admittitur (*g*). Is qui chirographum, in quo praedium suum pignoris nexui subiicitur, nomine et vice debitoris ipse scripsit, etiamsi non subscripserit, pro consentiente habetur (*h*). Ei autem pignus non acquiritur, cuius pecunia data est, sed qui contraxit (*i*).

a) L. 38. D. de pignorat. act.

b) L. 24. D. de pign. et hyp. L. 1. §. 2. D. quae res pign. (XX. 3.)

c) L. 20. §. 1. D. de pignorat. act.

d) L. 10. D. de pign. et hypoth. L. 16. §. 8. ibid.

e) L. 9 §. 1. D de pign. et hypoth. L. 1. pr. §. 1. D. quae res pignori.

f) L. 11. §. 6. D. de pign. act.

g) L. 11. §. vlt. L. 12. D. ibid. L. 1. et vlt. C. si aliena res pign. (IV. 16.)

h) L. 26. §. 1. D. de pign. et hypoth.

i) L. 17. C. de pign. et hyp. (VIII. 14.) L. 19. C. de distract. pign. (VIII. 28.)

§. 206.

De Obiecto.

Pignoris nexui supponi tantummodo possunt, res quae securitatem praestant; ergo 1) *res propriae* (*a*), etiam communes (*b*), non alienae, nisi vel sub conditione; si debitoris factae (*c*) vel cum consensu vel expresso vel tacito (*d*),

(*d*), vel ratihabitione domini vel successione (*e*). Qui autem rem alienam scienter pignus acceperit, non facile vtilem (i. e. contrariam) pignoratitiam mouere, facilius autem retentione (contra debitorem non aduersus dominum) vti potest (*f*). Sufficit tamen 1) bonae fidei possessio (*g*), 2) tempore constituti pignoris rem in bonis fuisse debitoris; inde creditor ex hoc fundamento actione Seruiana agere potest, licet debitor dominium per rem iudicatam amiserit (*h*). Verum tunc non opus est probare tempore conuentionis rem in bonis debitoris fuisse, si pignus generale, et quidem praesentium et futurorum constitutum est (*i*). Inde si quis rem, cuius possessio nondum tradita est, pignori dedit, post traditam possessionem vero alii denuo pignori constituit, prior creditor potior est, nisi posterior pecuniam ad rem istam comparandam crediderit. In huius tamen locum prior succedit, si secundo pecuniam offerat (*k*). 2) *De quibus* libere disponi potest (*l*), et in commercio existentes; tam mobiles, quam immobiles, fungibiles et non fungibiles, corporales et incorporales (*m*); non liber homo (*n*); non vsusfructus et superficies absque domini consensu (*o*); non seruitutes praediorum vrbanorum absque fundo (*p*). Pignus tamen rursus pignori dari potest, si vtrinque pecunia debeatur (*q*). *Traditio* quidem ad pignus in specie sic dictum regulariter requiri-

tur, ſola autem traditio non inſpicienda, ſed conuentio ſiue animus contrahentium (*r*). Quodſi tamen duobus res pignorata, prior creditor eſt potior, licet ſecundo res tradita ſit (*s*). Si vero duobus a diuerſis non dominis res oppignorata, melior eſt cauſa poſſidentis (*t*). Hypotheca praeterea conſtitui poteſt, tam in bonis vniuerſis quam ſingulis, acquiſitis et acquirendis (*u*), inde diſtinctio deſcendit in hypothecam generalem et ſpecialem. Is qui generalem hypothecam habet, ſecundum Ius Digeſtorum potior eſt eo, cui poſtea praedium ex his bonis datur, quamuis ex caeteris pecuniam ſuam redigere poſſit, niſi excuſſio ſpecialiter conuenta fuerit (*v*). Vterque vero creditor concurrit pro rata, ſi res tanquam acquirenda oppignorata fuerit (*w*). Quodſi contra tertium poſſeſſorem agatur, ſine reſpectu pignoris generalis vel ſpecialis, ſemper prius excutiendus eſt debitor, fideiuſſor, antequam ad tertium poſſeſſorem deueniatur (*x*). Interim ſub pignore praeſentium et futurorum bonorum, ea non continentur, quae veriſimile eſt, quemquam ſpecialiter obligaturum non fuiſſe (*y*). Iure Codicis verbis: *Fide et periculo rerum ad me pertinentium*, vel: *per earum exactionem ſatisfieri tibi promitto* pignus generale praeſentium et futurorum bonorum comprehenditur. Imo praeſentia et futura bona in pignore generali ſubintelliguntur. Iure vero

Pan-

Pandectarum restricta videtur obtinuisse interpretandi ratio (z). Id tamen quod rei principali accrescit, licet specialiter non conuenerit, pignoris nexu tenetur (aa), imo si grex totus fuerit renouatus, in locum demortuorum tenebitur (bb). Solida res inesse videtur conuentioni (cc), licet tantum in id, quod priorem obligationem excedit, obligata et prior obligatio soluta fuerit.

a) L. 20. pr. D. de pignor. act.

b) L. 7. §. 4. D. L. 8. §. 4. quib. mod. pign. vel hypoth.

c) L. 16. §. 7. D. de pign. et hypoth.

d) L. 39. D. de pign. act. coll. cum L. 26. §. 1. D. de pign. et hypoth. L. 2. C. si aliena res (IV. 16.)

e) L. 22. D. de pign. et hypoth.

f) L. 1. pr L. 16. §. 1. D. de pign. et hyp. Si vero vitiose vel inutiliter contractus pignoris intercedat, retentioni locus non est. L. 25. D. de pign. et hypoth.

g) L. 22. D. de pign. et hypoth.

h) L. 3. pr. et §. 1. D. de pign. et hyp. L. 5. C. ibid.

i) L. 15. §. 1. de pign. et hyp.

k L. 3. §. 1. D. qui pot. in pign. et vtilis actio, datur ex aequitate L. 5. C. si aliena res pignori data sit.

l) C. 1. 2. 3. X. de pign. (III. 21.) L. 1. §. 2. D. quae res pign. (XX. 3)

m) L. '18. pr. D. de pignorat. act. L. 20. D. de pign. et hyp. L. 4. C. quae res pignori. (VIII. 17.)

n) L. vlt. D. quae res pign. L. 3. 6. C. ibid.

o) L. 11. §. 2. D. de pign. et hyp. L. 13. §. 3. ibid.

p) L. 11. §. 3. L. 12. D. de pign. et hyp.

q) L. 13. §. 2. D. ibid. L. 3. D. de distract. pign. L. 1. et 2. C. si pignus pignori.

r) Ita concilianda L. 1. pr D. de pignorat. act. cum §. 1. ibid. confer. L. 1. §. 6. D. de O et A.

s) L. 12. §. 10. D. qui pot in pign. hab.

t) L. 14. D. qui pot. in pign. hab.

u) L. 1. pr. D. de pign. et hyp.

v) L. 2. pr. D. qui pot. in pign.

w) L. 7. §. 1. D. qui pot. in pign.

x) L. 2. C. de pign. et hypoth. (VIII. 14.) Nov. 4. C. 2. coll. cum Nov. 112. C. 1. Auth. *Sed hodie* C. de O. et Act. (IV. 10.) Auth. *Hoc si debitor*. C. de pign.

y) L. 6. 7. 8. D. de pign. et hyp. v. g. Supellex, vestis, mancipium necessarium, et quae in vsum cottidianum habentur L. 1. 5. C. quae res pignori (VIII. 17.)

z) L. vlt. C. quae res pign. coll. cum L. 18. §. 3. D. de pign. act. L. 1. §. 1. D. de pign. et hyp.

aa) L. 18. §. 1. L. 21. D. de pignorat. act. L. 16 §. 1. de pign. et hypoth. L. 1. C. de partu pign. et omni causa (VIII. 25.)

bb) L. 13. pr. D. de pign. et hyp. coll. cum. L. 26. §. 2. ibid. L. 32. 34. pr. ibid.

cc) L. 15. §. 2. D. de pign. et hyp.

§. 207.

De obligationibus principalibus.

Cum contractus pignoris et pactum hypothecae adiectitiae tantummodo qualitatis sit, praeexistat debitum principale necesse est, sufficit tamen naturale non mere ciuile (*a*). Principa-

cipaliter obligatur *debitor*, ad rem in ſecuritatem crediti promiſſam tradendam (*b*). *Creditor* vero I) ad rem ſoluto debito (§. 204.) in eadem ſpecie, culpa leui (*c*) non deterioratam, reſtituendam, vel voluntate debitoris pignoratam nexu liberandam (*d*). Quodſi creditor, amiſſa poſſeſſione pignoris, mediante actione Seruiana litis aeſtimationem conſecutus ſit, debitor, eandem rem petens, exceptione ſummovetur, niſi offerat ei (ſc. tertio poſſeſſori) quod pro eo ſolutum eſt (*e*); II) ad fructus in ſortem imputandos, vel qui eandem excedunt reddendos (*f*). Tertius bonae fidei poſſeſſor fructus praeſcriptos ſuos facit (*g*); III) ad hyperocham, quam iam accepit, vel fidem de pretio habuit, reſtituendam, alias debitor expectare, vel ceſſione actionis contra emtorem pignoris contentus eſſe debet (*h*) IV) Tenetur creditor ad intereſſe, ſi debitor per denegatam editionem inſtrumenti laeſus ſit, et quidem ſi data opera hoc contigerit, poſt ſolutum debitum ad intereſſe agit (*i*) V) Tenetur ad damnum per iniquam alienationem pignoris illatum reſarciendum (*k*).

a) L. I §. 4 L. 5 L. 13. §. 5. et 6 L. 14. de pign. et hypoth. L. 9. §. 1. D. de pignorat. act. L. 2. D. quae res pign. §. 1. I. de fideiuſſ. (III. 21.) L. 6. et 7. D. ibid. (XLVI. 1.) Inde antequam pecunia non ſoluatur, pignus non tenetur. L. 4. D. quae res pign. Exceptio eſt in eo, qui de dote reſtituenda hypothecam ſtipulatus eſt, et ſucceſſiue dotem ſoluit. L. 1. D. qui pot. in pign.

pign. hab. (XX. 4.) Sub conditione constitutum pignus retrotrahitur ad initium actus, L. 11. §. 1. L. 12. §. 2. D. qui pot. in pign.

b) in L. 10. C. de pign. act. *vindicatio pignoris* vocatur. add. L. 16. §. 3. D. de pign. et hypoth.

c) L. 22. §. 4. D. de pign. act. ibi: vt *diligens paterfamilias.* L. 24. §. vlt. L. vlt. § vlt. D. ib. L. 3. 5. 6. 7. C. ibid. L. 21. §. 2. D. de pignor. et hyp. L. 19. C. ibid.

d) L. 27. D. de pignor. act.

e) L. 28. pr. D. ibid.

f) L. 1. 2. 3. 12. C. de pignorat. act. c 6. X. de pign. (III. 21.)

g) L. 1. §. 2. D. de pign. et hyp.

h) L. 24. §. 2. L. 42. D. de pignorat. act.

i) L. vlt. pr. D. de pignorat. act.

k) L. 2. 3. 4. 5. C. si vendito pign. (VIII. 30.)

§. 208.

De obligationibus secundariis.

Debitor secundario obligatur, 1) ad damna occasione pignoris culpa leui data (*a*) resarcienda; 2) ad aliud pignus constituendum, si forsan rem alienam (*b*) vel aliis iam obligatam [debitore licet soluendo existente (*c*),] vel vitiosam (*d*) licet ex ignorantia, absque tamen consensu creditoris (*e*) supposuerit, nisi res ampla pro modico aeris obligata fuerit; si vero dolose egerit, de stellionatu tenetur (*f*) 3) ad pignus precario rogatum vel conductum facta distractione restituendum (*g*), 4) ad impensas tam necessarias, quae modum non excedunt, quam voluntate debitoris factas (*h*) refundendas,

das, quarum nomine etiam retentio competit (*i*), 5) ad indemnem ſeruandum creditorem; ſi in diſtractione pignoris euictionem vel duplum *vtiliter* promiſerit, quo intuitu itidem in reliquis rebus oppignoratis iam liberatis retentionem exercet (*k*). Quodſi autem creditor, cui res aliena pignori data, cum emtore pactus ſit, ne euictionis nomine obligaretur, ſtatim liberatur pignus, alias in ſuſpenſo habetur liberatio (*l*). Intuitu praedictarum obligationum datur actio pignoratitia contraria, quae tamen denegatur ſi creditor ius dominii ab Imperatore impetrauit, et res euicta eſt, finita enim videtur pignoris obligatio et a contractu receſſum. Verum hoc caſu vtilis ex emto, ac ſi in ſolutum res data fuerit, vel compenſationis exceptio, poſitis ponendis datur (*m*). Si res aliena oppignorata, deinde *debitor dominus* eius rei eſſe coepit, vtilis datur pignoratitia creditori, non vero ſi heres exiſtit debitori, qui rem heredis propriam oppignorauit (*n*).

a) L. 9. pr. D. de pign. act. L. 13. §. 1. ib. vbi lectio minime vexanda; Culpa ibidem opponitur cuſtodiae. Ergo *latam* ſignificat, quae hic, *vt in commodato*, praeſtanda, maxime, cum etiam *cuſtodia* veniat. L. 14. 15. D. ibid.

b) L. 2. 9. pr. D. de pignorat. act. L. 6. C. ſi aliena res.

c) L. 32. D. de pign. act. L. 54. D. de fideiuſſ.

d) Seruo fure ſcienter dato noxae datione non liberatur debitor, ſed omne damnum reſarcire debet.

debet. L. 31. D. de pignorat. act.

e) L. 16. §. 1. D. de pignorat. act.

f) L. 1. §. 2. L. 16. §. 1. L. 36. pr. et §. 1. de pignorat. act. Qui pignore *iam dato* aes pro auro ſubiicit, furti tenetur. ibid.

g) L. 22. §. 3. D. ib.

h) L. 25. D. ibid. L. 7. C. ibid.

i) L. 8. pr D. de pignorat. act

k) L. 9 §. 1. D. de pignorat. act. coll. cum. L. 22 §. vlt ibid.

l) L. 12. §. 1. D. de diſtract. pign.

m) L. 24. pr. D. de pignorat. act L. 22. D. de pign. et hypoth.

n) L. 41. D. de pign. act.

§. 209.

De modis diſſoluendi pignus.

Diſſoluitur pignus: 1) *Solutione* et quidem totius debiti (*a*) alias licet heres ſuam portionem ſoluerit, vel caſu inuerſo, ſi vni ex pluribus heredibus creditoris pars eius ſoluatur, tamen res pignori in ſolidum obnoxia manet, et venire poteſt (*b*); Si creditor pecuniam non dederit, pignus liberatur absque ſolutione (*c*). Si vero debitor reprobos obtulerit nummos, pignus non liberatur (*d*). Solutioni aequipollet a) *realis oblatio* (*e*) b) quaecunque *ſatisfactio*, qua creditor animo recedendi a pignore ſibi cauit (*f*) non vero audiendus, qui alia ratione contra voluntatem creditoris ſatisfacere vult (*g*). Quod autem ex delicto ſolutum eſt, non imputatur in ſortem (*h*). Sola con-

condemnatione tamen non diſſoluitur pignus, ſed manet res obligata donec ſoluatur vel ſatisfiat (*i*). Porro pignus tollitur 2) *praeſcriptione*, mutato titulo contra debitorem intra 40 annos; contra tertium vero intra 30 annos (*k*) contra creditorem vero tertius pignoris poſſeſſor b. f. intra X vel XX annos, ſalua tamen contra debitorem actione perſonali (*l*). A debitore vero ipſo pignus poſſidente contra creditorem XL annis praeſcribitur pignoris nexus. 3) *Redditione pignoris* animo dimittendi facta, quodſi per calliditatem debitoris pignus creditori ſubtrahatur, furti et ad exhibendum agi poteſt (*m*). 4) *Venditione pignoris* de qua §. ſequenti vberius; 5) *Nouatione debiti*, niſi conuentum, vt pignus repetatur (*n*) ſicuti etiam nouatione ſecuritatis (*o*); 6) *Conditione non exiſtente* ſub qua pignus conſtitutum (*p*); 7) *Inſigni abuſu pignoris* (*q*); 8) *Acquiſitione veri dominii* (*r*); 9) *Exacquatione fructuum* cum ſorte (*s*); 10) *Interitu* quidem *totali* pignus, ſed non debitum diſſoluitur, niſi aliter conuentum (*t*). Mutatio fundi pignus non tollit (*u*); 11) *Debito principali non ſubſiſtente*, non quidem diſſoluitur ſed ab initio nulliter conſtitutum eſt (24); 12) *Reſolutione Iuris conſtituentis* (*v*); 13) *Addictione in diem*, non per pactum diſplicentiae (*w*); 14) *Conſenſu vel ratihabitione* in alienationem absque reſeruatione pignoris; reſciſſa vero alienatione, vel

remiſ-

remiſſione nulliter peracta, pignus ſaluum manet (*x*). Huc etiam pertinet, ſi eo tempore, quo praedium diſtrahebatur, programmate admoniti creditores, cum praeſentes eſſent, ius ſuum executi non ſint (*y*), 15) *Pacto de non petendo* et 16) *iuramento ſuper debito* vel oppignoratione delato (*z*) 17) *Tempore praeterlapſo* (*aa*); 18) *Remiſſione* (*bb*) quae ex redditione chirographi eo animo facta, concluditur (*cc*). Pignus quod vna vel altera ratione extinctum, actionem pignoratitiam fundat, ad pignus cum ſua cauſa reſtituendum, quae etiam ei datur, qui rem alienam ſuppoſuit (*dd*), item debitori ad cedendam actionem venditi, ſi creditor in venditione pignoris cum emtore pactus eſt: *vt ſi ſoluerit debitor pecuniam pretii emtori, liceret ei recipere rem ſuam* (*ee*); nec non de ſolis fructibus; immo etiam praedoni, licet fructus ſuos non faciat (*ff*). Contra fideiuſſorem qui pignora accepit, et pecuniam ſoluit, non pignoratitia ſed mandati actio competit.

a) L. 9. §. 3. D. de pignor. act. L. 11. §. 3. ibid. L. 16. §. 6. D. de pign. et hypoth. L. 6. C. de diſtract. pign. L. 2. C. debitorem vendit. pign. (VIII. 29.)

b) L. 8. §. 2. D. de pign. act. L. 11. §. 4. ib. L. 1. C. de luit. pign. (VIII. 31.) L. 16. C. de diſtract. pign. L. 1. 2. C. Si vnus ex pluribus hered. (VIII. 32.)

c) L. 11. §. 2. de pign. act. L. 1. 2. C. Si pignoris conuent. (VIII. 33.)

d) L. 24. §. 1. ibid.

e)

e) L. 9. §. vlt. L. 20. §. 2. D. de pign. act. L. 10. C. ibid. L. 20. C. de pign. et hypoth. L. 5. 8. C. de distract. pign. L. 3. C. de luit. pign.

f) L. 9. §. 3. D. de pign. act.

g) L. 10. D. de pign. act.

h) L. 22. pr. §. 1. ib.

i) L. 13. §. 4. de pign. et hyp.

k) L. 10. 12. C. de pign. act. coll. cum L. 7. C. de praescript. XXX. vel XL. annor. (VII. 39.)

l) L. 1. et 2. C. si adv. cred. praesc. opp. (VII. 36.)

m) L. 3. D. de pigner. act.

n) L. 11. § 1. D. ibid.

o) L. 5. § 2. D. quib. mod. pign. l. hyp.

p) L. 11. §. 2. de pigner. act.

q) Ita, abstrahendo a casu speciali, colligo ex L. 24. in fin. D. ibid.

r) L. 29. D. ibid.

s) L. 1. C. ibid.

t) L. 6. 9. C. ibid.

u) L. 16. §. 2. D. de pign. et hyp. L. 29. §. 2. L. 35. D. ibid.

v) L. 13. §. 2. L. 31. D. ibid.

w) L. 3. L. 10. D. quib. mod. pign. l. hyp.

x) L. 4. §. 1. L. 8. §. 15. D. quib. mod. pign. l. hyp. L. 5. 10. et 11. C. de remiss. pign. (VIII. 26.)

y) L. 6. 8. C. de remiss. pign.

z) L. 5. pr. §. 1. et vlt. L. 13. D. quib. mod. pign. l hyp.

aa) L. 6. pr. ibid.

bb) L. 8. §. 1. et 2. ibid.

cc) L. 7. C. de remiss. pign.

dd) L. 9. § 4. D. de pignerat. act. L. 11. §. 2. 5. ibid.

ee) L. 13. pr. D. ibid.

ff) L. 22. §. 2. D. ibid.

§. 210.
De Effectu pignoris.

Effectus pignoris consistit: I) *in Iure reali* (*a*) inde est, quod res transeat cum sua causa i. e. cum onere pignoris (*b*); II) *in possessione ciuili*, salua proprietate (*c*); III) *in venditione*, quae debitore in mora consistente, tanquam finis oppignorationis, praeuia denunciatione (*d*), bona fide vbique adhibita (*e*), semper licet, modo non conuentum (*f*), ne distrahatur, quo casu creditor furti tenetur, qui absque trina denunciatione pignus vendidit (*g*); casu inuerso, si conuentum: ne liceat debitori hypothecam vendere vel pignus, nulla est venditio, vt pactioni stetur (*h*). In genere in vendendo pignore primario ad pacta conuenta licita est respiciendum (*i*). Creditor pignus vendens non tenetur de euictione, nisi dolose versatus sit (*). Regulariter creditor inuitus a debitore non potest cogi, vt vendat pignus, sed si expediat debitori, praestita cautione, pignus ad vendendum restituendum est (*k*). Hyperocham soluere debet cum vsuris, si eandem in proprios vsus conuertit, vel foenorauit, vel in mora soluendi est (*l*). Quodsi pignore vendito, pretium ab emtore, citra suam culpam seruare nequit creditor, nihilominus debitor obligatus manet (*m*). Debitor pignus vendere non potest, nisi creditori ex pretio rei satis-

ſatisfaciat; alias creditori, quo inſcio alienatio facta, integrum eſt, vel pignora perſequi, vel debitorem perſonali actione conuenire (*n*). Vendi poteſt pignus tam propter ſortem quam propter acceſſoria (*o*), et ſi ſolutio particularis ſtatutis terminis conuenta, antequam omnes termini praeterlapſi ſint, vendi nequit, niſi ſpeciatim ita conuentum: *ſi quae pecunia ſua die ſoluta non erit* (*p*). Creditor dominium rei oppignoratae, pro quantitate debiti (*q*) non aliter quam Reſcripto Principis (*r*) acquirit, et quidem hiſce ſolennitatibus praeuiis: vt poſt denunciationem vel ſententiam venditio fiat effluxo biennio. Nemine rem comparare volente, iterum biennium conceditur ad pignus luendum; Hoc effluxo, nec debito ſoluto, Principis reſcriptum impetratur, vbi rurſus intra biennium facultas reluendi, oblata ſorte, vſuris, reparatisque damnis conceditur, niſi debitor creditori rem vendiderit, quo caſu offerendo ſortem et vſuras rem repetere nequit (*s*). Quodſi vero ex poſt res maiori pretio, per iuramentum eruendo, vendatur, id quod debitum excedit, debitori adhuc reſtitui debet (*t*). Rem vero oblata ſorte et vſuris repetere poteſt debitor 1) ſi pacto ita conuentum, vel 2) debitor reſtitutione in integrum gaudeat (*u*); vel 3) creditor in vendendo pignore b. f. verſatus non fuerit, ſed per interpoſitam emtoris perſonam, pignora vendiderit, poſtea vero rur-

ſus comparauerit (*v*). Imo 4) ab emtore, qui mala fide comparauit, debitor rem, oblata ſorte cum vſuris, repetit (*w*). 5) Si ſecundus vel poſterior creditor emerit (*x*). Quodſi vero pignus venditum ab emtore iam vſucaptum ſit, a creditore pretium repetitur (*y*). In dubio tamen venditio non praeſumitur et reluitioni fauendum (*z*).

a) L. 17. D. de pign. et hyp. L. 8, 14, 15, 18. C. de pign. et hyp.

b) L. 11. §. 2. D. de pignor. act.

c) L. 35. §. 1. L. 37. D. de pign. act. L. 9. C. ibid. L. 16. D. de ſeruit. (VIII. 1.) L. 9. D. de N. O. N. (XXXIX, 1.) Iure XII. Tab. per mancipationem dominium in creditorem transferebatur, quod genus pignoris FIDVCIA appellatum fuit. *Paulus* 2. ſent. 13 §. 7. et *Cuiacius* ibid. *Hotom.* Epit Iur. L. 20.

d) L. 10. C. de pign. et hyp. L. 4. C. de diſtract. pign. (VIII. 28.) Notandum hic ordinis cauſa tantummodo de diſtractione pignorum extraiudictali non vero de ea agi, quae iudicati exſequendi cauſa fit, et ad executionis actum pertinet.

e) L. 5, 7, 9. C. de diſtr. pign.

f) Solitaria autem debitoris prohibitio nihil operatur, L. 1. C. debitorem vendit. pign. (VIII. 29.)

g) L. 4. de pign. act.

h) L. 7. § fin. D. de diſtr. pign. (XX. 6.) cuius lectio absque ratione torquetur. Verba Legis: ſi pactum ſit a creditore, *ne liceat debitori hypothecam vendere l. pignus* omnino ſanum ſenſum habent, cum alias domino ſemper integrum ſit, rem ſuam alienare, id quod etiam praeſtita cautione ipſi debitori licet, per L. 6. D. de pignerat. act. imo hac cautione non

non opus eſt, ſi debitor pignus ſub haſta vendere velit, eo fine, vt creditori ex pretio per iudicem ſatisfiat.

i) L. 3. §. 1. C. de I. dom. impetr.

*) L. 11. §. 16. D. de A. E. V. (XIX. 1.)

k) L. 6. D. de pignorat. act. Bene vero ſecundus creditor cogit priorem ad dimittendum pignus oblata ſolutione. L. 2. D. de diſtract. pign.

l) L. 6. §. 1. L. 7. L. 42. D. de pign. act.

m) L. 9. pr. D. de diſtract. pign.

n) L. 14. C. de pign. et hyp. Auth. *hoc ita* ibid. L. 5. §. 1. L. 6. D. de diſtr. pign.

o) L. 8. §. vlt. L. 11. §. 3. D. de pign. act. L. 18. D. qui pot. in pign.

p) L. 8. §. 3. D. de pign. act.

q) L. 1. in fin. C. de I. dom impetr. (VIII. 34.)

r) L. 2. C. ibid.

s) L. 34. D. de pign. act. L. 13. C. de pign. et hypoth.

t) L. 3. §. 1-5. C. de Iure Dom. impetr.

u) L. 7. §. 1. D. de diſtr. pign. (XX. 5.)

v) L. 10. C. de diſtract. pign.

w) L. 1, 3, 4, C. ſi vendito pign. agatur (VIII. 30.)

x) L. 5. §. 1. L. 6. D. de diſtract. pign.

y) L. 2. C. ſi vendito pign. agatur.

z) C. 4. X. de pignor. (III. 21.)

§. 211.

De pactis pignori adiectis I) *de pacto antichreſeos* (*antichreſtico.*)

Varia pignori adiiciuntur pacta. Primum videamus *pactum Antichreſeos*, quo conuenitur, *vt creditor vſum pignoris habeat, fructibus, deductis impenſis et oneribus* (*a*), *in vſu-*

ras vel ſortem imputandis (*b*). Diuiditur in *expreſſum* quod expreſſis verbis adiicitur, et *tacitum*, ſi res frugifera pignori detur, et nihil circa fructus pignoris adiiciatur. Iure adminiſtratoris fruitur is qui antichreſin tacitam habet, iure vero conductoris, qui expreſſam habet. *Effectus* ſecundum Ius Romanum in eo conſiſtit: vt antichreſis expreſſa, ſi fructus incerti ſint, accuratam proportionem cum vſuris non deſideret (*c*). Sed hodie nullo auxilio fieri poteſt, vt debitor foeneratitiae pecuniae vſuras vltra quincunces percipiat (§. 172.) Quodſi itaque fructus legitimas vſuras ſuperent, imputatio ſingulis annis primo in vſuras (*d*) et quod ſupereſt in ſortem (*e*) fit, quo ipſo contingit, vt, ſi ſors exaequata ſit, creditor id, quod amplius percepit, cum vſuris, reſtituere debeat, cum ipſo Iure hoc caſu pignus liberetur (*f*). Inde manifeſtum eſt, vtilius ab hoc pacto abſtineri, vel ſi nihilominus ſecuritatem deſideret creditor ex fructibus pignoris, melius eundem per locationem publicam, ita vt conductor mercedem ipſi ſoluere teneatur, ſibi proſpicere. Iure Germanico vetere eiusmodi pacta ad normam legitimarum vſurarum compoſita non fuerunt, et ſingularis eſt diſpoſitio de pignoribus Imperii antiquioribus amplius non luendis (*y*).

a) L. 6. C. de pign. et hyp.

b) L. 11. §. 1. D. de pignor. et hyp. L. 1, 2, 12. C. de pignor. act. Etiam retentione obtinentur.

tur fructus pignoris ad modum legitimum vsurarum, licet vsurae promissae non fuerint. L. 8. D. in quib. cauſ. pign. l. hyp. tac.

c) L. 14. 17. C. de vſuris.

d) L. 2. C. de partu pign. et omni cauſa.

e) ibid.

f) L. 1. C. de diſtract. pignor. (VIII. 28.) Modum liquidationis vid. in Ungers Beyträgen zur Matheſi forenſi p. 55. ſeq.

g) Inſtr. Pac. Osnabr. art. V. § 9. 26. 27., Capit. nov. Art. X. §. 4. Singularia de oppignoratione territorior. vid. ap. *Gundling* D. de Iure oppignorati territorii; de *Senckenberg* D. de Iudice controuerſiae de reluitione oppignorati territorii. *Koch* de iure oppignorat. imperialium, ſpeciatim in ciuit. imper. occurrent.

§. 212.

II. *De Pacto Commiſſorio* (*Lex Commiſſoria.*)

Pactum Commiſſorium eſt conuentio: *vt ſi intra certum tempus debitum non ſoluatur, pignus creditori pro pretio iam determinato in ſolutum adiudicetur* (*a*). Pactum ita conceptum in odium impiorum foeneratorum etiam ratione praeteriti prohibitum eſt (*b*). Inde iuramentum vitium pacti minime tollit (§. 42.) Reprobatur etiam pactum vt ſi die dicto fideiuſſorem non liberauerit, et hic creditori ſoluerit, fideiuſſori res hypothecae nexui ſuppoſita emta ſit (*c*). Admittitur tamen ſi conueniatur, vt iuſto pretio, tempore adiudicationis, non ab

initio contractus determinando, pignus creditori venditum sit (*d*) vel pretium mediante subhastatione erui debeat (*e*).

a) L. 34. D. de pign. act.

b) L. 1. C. Theod. de Commiss. resc. L. 3. C. de pact. pign. (VIII. 35.) c. 7. X. de pign. (III. 21.) Reichs-Pol. Ordn. de 1577. Tit. 20. §. 5.

c) L. 81. pr. D. de contrah. E. V.

d) L. 16. §. 9. D. de pign. et hyp.

e) Fallunt, qui in L. 1. C. de pact. pign. et L. 16. D. de pign. et hyp. specialia pacta inuenisse, sibi persuadent.

§. 213.

III. *De pacto extinguendi debiti.*

Regulariter debitum non amittitur, licet pignus intereat. Sed ita conuenire permissum (*a*), et priscis temporibus per Germaniam (*b*) ita saepe obtinuit, vbi pignus alienationem sub Lege retrouenditionis constituebat.

a) L. 6 C. de pignorat. act. (IV. 24.)

b) Sächs. Landr. Recht Lib. 2. art. 24. Spec. Suev. c. 311.

§. 214.

De forma instrumenti.

Scriptura in hoc negotio non nisi probationis gratia requiritur et solus consensus spectatur atque

atque rei traditio (*a*). Vtile tamen eſt in ſcriptis conuentionem principalem et acceſſoriam comprehendere, maxime ſi pignus antichreticum conſtituatur. Conuentionem principalem, quae varia eſſe poteſt hic omitto. 1) Res pignori ſubiiciendae, ita determinandae ſunt, vt nullum dubium circa easdem moueri queat. Circa Hypothecam ſpeciatim notandum, generalem caute ad praeſentia et futura bona, item ad Iura extendi, non vero ſufficit, vt bona mobilia et immobilia tantummodo exprimantur. Hypotheca ſpecialis praeter accuratam determinationem obiecti, caute in iis tantummodo bonis conſtituitur, quae nondum aliis ſpeciatim obligata eſt, quod mediante extractu ex libro hypothecarum efficitur (Iurisprud. extrai. §. 64.) Si debitoris facultates, haud ita pingues ſunt, vtile eſt pactum: *de pignore in poſterum nemini conſtituendo*, quod non quidem abſolute iuramento firmandum, libro tamen hypothecarum expreſſe inſerendum (ibid. §. 62.) Porro hypotheca non ſolum intuitu ſortis, ſed etiam vtiliter intuitu acceſſoriorum promittitur. Haud abs re *ius variandi* reſeruatur, quo ipſo creditori integrum eſt, relicta vna re, ad aliam actionem ſuam dirigere. Nec minus caute *renunciatur beneficio excuſſionis*, quod intuitu debitoris non vero reſpectu reliquorum creditorum vtilitatem ſpondet. (§. 206). Quemadmodum creditor modum alienationis vtiliter

ita determinat, vt ambagibus omnibus obex ponatur, modo ab iis conuentionibus abſtineat, quae pactum commiſſorium ſapiunt. Quod pignus antichreticum in ſpecie attinet, fundi, eorumque cultura, aedificia, inſtrumenta ruſtica, pecora, caute in inuentarium rediguntur, addita taxatione legitima; Regantur fines vſus v. g. agrorum, Foreſtorum, venationum aliorumque iurium; Deinde de meliorationibus ſtatuatur, vel ita: vt vsque ad certam ſummam admittantur, vel plane inhibeantur absque creditoris conſenſu. Denique reditus ad certam ſummam ſpecifice determinentur, vt inde, quam maxime fieri poteſt, liqueat, creditorem vltra legitimum modum vſurarum nihil percipere, alias in ſortem id quod ſupereſt imputare debet. Tandem modus reſtituendi pignus Antichreſticum ſecundum inuentarium adiiciatur, adiecto reluitionis termino, vel addita, vel expreſſe interdicta, tacita renouatione. Vtiliter omnis locatio vel vlterior oppignoratio creditori antichretico ſub poena conuentionali interdicitur. Rarius autem in hac pignoris ſpecie de alienatione ſtatuitur. Vt conſenſu Domini vel Agnatorum muniatur pignoris antichretici feudalis conſtitutio, poſt mortem vaſalli, qui liberos non relinquit, commoda ſat luculenta habet.

a) L. 4. pr. L. 23. §. 1. L. 34. §. 1. D. de pign. et hyp.

For-

Formular eines Pfandt-Contracts über ein ganzes Guth.

Kundt und zu wissen sey hiermit jedermännig-lich: Demnach mir Herr N. auf mein bittliches Ersuchen am untengesetzten dato zehn tausend Reichsthaler sage 10000 Rthlr. in alten französischen Louisd'or, das Stück zu 5 Rthlr. gerechnet, vorgeschossen und würklich ausgezahlet, als quittire hierdurch über deren richtigen Empfang, und übergebe mit Consens des Durchlauchtigsten Fürsten und Herrn, Herrn N. rc. imgleichen meiner Agnaten besage der angehängten Consens-Scheine mein Lehn und adelich-freyes Guth N. samt Zubehör, nachdem darüber verfertigten und hierbey angehängten Inuentario zum handhabenden Unterpfande dergestalt und also, daß, nachdem durch genaue Untersuchung und nach verfertigten hierbey gleichfalls angehefteten Anschlage das Guth, ein Jahr in das andere gerechnet, nach Abzug der vom Herrn Creditore nach dem Anschlage mit übernommenen onerum nicht mehr als 600 Rthlr., in alten Louisd'or zu 5 Rthlr. gerechnet, aufbringet, Herr Creditor das Guth vor diese Summe in geniеslichen Gebrauch nehmen, um daraus alle ordentliche Nutzungen zu ziehen, die ein guter Haushalter daraus zu ziehen vermag, und von diesem jährlichen reinen Ertrage zuvorderst die stipulirten Zinsen ad 5 pro Cento in ebenmäsiger Münz-Sorte voraus inne behalten,

die

die übrigen ein hundert Reichsthaler aber das erste Jahr, und so in denen folgenden Jahren den Ueberschus nach Verhältnis abziehen und jene behalten soll. (Vel si hoc creditori commodum non sit, ita: voraus inne behalten, die übrigen ein hundert Reichsthaler aber nach Ablauf eines jeden Jahres an Herrn Debitorem abliefern soll:)

II. Entsaget Herr Creditor und Pfandtinhaber auf alle remission sowohl der gewöhnlichen als der ungewöhnlichsten Fälle, die gänzliche Kriegsverheerung allein ausgenommen, wesfalls dasjenige zu gute kommen soll, was denen Pächtern zu gute kommen wird.

III. Verspricht Herr Creditor das Guth und dessen Zubehörungen pfleglich zu benutzen, in solcher Absicht die in der Beschreibung und Anschlage bemerkte Gerechtsame sorgfältigst zu conserviren, die Unterthanen aber mit neuen Diensten oder Abgaben nicht zu beschwehren; die Ländereyen in guter Cultur zu erhalten; die Graben zu Ableitung des Wassers gehörig aufzuräumen; die Zäune und Befriedigungen auf seine Kosten in gutem Stande zu erhalten; in denen letzten Pfandjahren keinen Mist oder Stroh zu verkaufen; auf die Gränzen und Marckungen nach der Guthsbeschreibung sorgfältige Acht zu haben; die Jagd nicht anders als durch die vom Herrn Debitore bestellte und verpflichtete Jäger exerciren zu lassen;

sen; jährlich nicht mehr als 50 Klafter Brennholz und zwar nach der Anweisung des in des Herrn Debitoris Pflichten stehenden Försters zu schlagen, von Nutzholze aber nichts ohne des Herrn Debitoris Einwilligung zu fällen, und überhaupt in allen Stücken die Pflichten eines guten Hausvaters zu beobachten.

IV. Ist dieser Pfandt-Contract auf 20 nach einander folgende Jahre gestellet und gerichtet, welche a dato angehen, und bis auf Iacobi 1783 dauren, und gleichwie solchemnach die ganze diesjährige Heuerndte und die Früchte auf dem Felde, wie auch die gebracketen Felder dem Herrn Creditori überliefert werden, also verspricht derselbe alles in diesem Znstande nach Ablauf der 20 Pfandtjahre wieder zu liefern; als binnen welchen keine reluition oder Aufkündigung des Capitals, respectiue, Statt finden soll; dahingegen muß vor Ablauf der 20 Jahre ein Jahr vorher, mithin vor Iacobi 1782, die Aufkündigung dieses Pfandt-Contracts geschehen, wiedrigenfalls wird derselbe auf anderweite zwanzig Jahre, von Iacobi 1783. anzurechnen, auf die vorbemeldeten Conditionen continuiret, gestalten auch der Durchlauchtigste dominus directus und die Herrn Agnaten den Herrn Creditorem ruhig bey diesem Pfandt-Contract zu lassen versprechen, falls das Lehn Höchstdenenselben und ihnen respectiue zufallen sollte.

V. Ent-

V. Entsaget Herr Creditor allen wegen einiger meliorationen zu machenden Ansprüchen, und ist desfalls vielmehr festgesetzet, daß Herr Creditor die kleinen Reparationen aus seinen Mitteln ohnentgeltlich stehen, einen jeden grösseren Bau oder Verbesserung aber nicht anders als durch den Herrn Debitorem verrichten lassen will, wesfalls denn jener zeitige Anzeige zu thun hat, damit die nöthige Verfügung getroffen werden könne.

VI. Nach geendigtem Pfand-Contract erstattet Herr Debitor die vorgeschossene zehn tausend Reichsthaler in gleichmäsiger Münz-Sorte und liefert sodann das Guth cum pertinentiis in dem Stande, wie er solches erhalten, wiederum zurück, ersetzet anbey allen durch sein oder der seinigen Verschulden zugefügten Schaden, dergestalt, daß blos die casus fortuiti ausgenommen bleiben, und Herr Creditor nur für diese zu haften nicht verbunden.

VII. Gleichwie aber das Guth samt Zubehörungen nach einem genauen Ueberschlage vor diese 600 Rthlr. dem Herrn Creditori zum niesbahren Gebrauch überlassen worden, und selbiges dahero ein mehreres nicht ertragen kan, selbiges auch vorhin vor ein geringeres quantum verpachtet gewesen, mithin Herr Creditor so wenig gegenwärtig eine vsurariam prauitatem exerciret, als wenig selbige in Zukunft zu gedenken, falls etwa die Land-Güther in der Pacht steigen sollten;

ten; als renunciiret Herr Debitor ausdrücklich aller liquidation wegen übermäsig gehobener Zinsen.

VIII. Behält sich Herr Debitor das Ius patronatus, Sitz und Stimme auf dem Landtage, Bestellung und Absetzung der Bedienten, und mit einem Worte dasjenige, worauf im Anschlage keine Absicht genommen, bevor; gleichwie auch Herr Creditor keinen die Gerechtsame des Guths und dessen Grundtstücke betreffenden Rechtsstreit vor sich ohne Zuthun des Herrn Debitoris führen, wiedrigenfalls vor allen daraus entspringenden Schaden haften soll.

Gleichwie nun alles dieses wissentlich und wohlbedächtlich also verabredet, also versprechen auch beyde Theile diesen Contract ohne alle Einwendung in Erfüllung zu bringen, und selbigen zu mehrerer Vesthaltung sowohl dem Durchlauchtigsten Lehnherrn als auch der Fürstl. Canzley zu N. als dem foro reali privilegiato zur Confirmation auf Kosten des Debitoris zu überreichen. So geschehen ꝛc.

TITV-

TITVLVS VII.

DE
LITERARVM OBLIGATIONE.

§. 215.

De Literarum obligatione antiqua et Iustinianea.

Literarum obligatio ad contractus stricti Iuris ante tempora Iustiniani pertinuit, et perficiebatur mediante scriptura solenni, i. e. stipulatione inserta, hoc modo: LVCIVS TITIVS SCRIPSI, ME ACCEPISSE A PVBLIO MAEVIO QVINDECIM MVTVA NVMERATA MIHI DE DOMO, ET HAEC QVINDECIM PROBA RECTE DARI CALEND. FVTVRIS, STIPVLATVS EST PVBLIVS MAEVIVS SPOPONDI EGO LVCIVS TITIVS (*a*). Generali nomine *contractus nominum* (*b*) vocatur (*c*). Nomina autem contrahebantur vel *de mensa* argentariorum (*d*) vel de *domo* et *cista* (*e*) ab alio scilicet quam argentario. Non solum mutuum, sed quamlibet aliam caussam debendi in hunc stricti Iuris contractum, mediante nouatione (*f*) transmutari posse, indubium est. (§. 21.) Sed hic contractus iam tempore Iustiniani ab vsu recessit, proinde etiam in Legibus Pandectarum vix mentio eiusdem occurrit, ex ipsius Imperatoris iussione, ex qua obsoleta a compilatoribus

Pan-

Pandectarum omittenda fuere. In locum huius literarum obligationis Nomotheta aliam analogam substituit, quae tamen non contractum stricti Iuris, sed tantummodo praescriptionem exceptionis non numeratae pecuniae constituit, (§. 21. in fin. §. 173.)

a) L. 40. D. de R. C. Hoc forsan vnicum scripturae solennis exemplum est, quod in Iure nostro occurrit, quod reperisse volupe est THEOPHILI enim formula, loco infra citato obuia genuina viris doctis visa non fuit.

b) Inde *nominum contractus* vocabatur, quia titulos siue nomina debitorum Calendariis perscribi solitum erat, teste BRISSONIO de form. L. VI. n. 112, non, vti RAEVARD. L. 3. c. 1. interpretatur: quia testium signatorum nomina in ipsis chirographi tabulis exprimerentur.

c) §. vn. I. de lit. obligat.

d) Argentarii et Nummularii munus publica fide, acceptorum et expensorum ratione, innitebatur. L. 24. §. 2. D. de reb. aut. iud. possid. Tradebantur pecuniae vel custodiae vel foenoris caussa, eodem fere modo vti hodie bey der Banco. Ex hac ratione iam plana sunt verba CAII et THEOPHILE locis inferius citatis. Plura legere cupientem de mensis argentariorum ablego ad BRISSONIVM de V. S. vocabulis: *Argentarii mensa*. SALMASIVM de foenore Trapezitico. GRONOV. obs. L. IV. c. 24. SIGONIVM de antiquo Iure pop. Rom. L. 2. c. II.

e) cit. L. 40. coll. cum L. 26. D de pec. constit.

f) *Theophili* Paraphrasis Instit. L. III. tit. 22. *Caii* Inst. Lib. II. Tit. IX. §. 12. et *Schulting* in Iurisprud. Anteiust. ad eund. loc. p. m. 160.

Kk TITV-

TITVLVS VIII.

DE CAMBIO.

§. 216.

De speciebus et natura cambii.

Missa literarum obligatione Romana, ad negotium cambiale (*a*), recentioris aeui institutum, in solo italico natum (*b*), progredior. Cambium a cambiare, quod idem est, ac permutare, originem ducit. Cambium duplex est, 1) *traiectitium*, *locale*, *rectum*, *reale*, *mercantile*, *trassatum*, förmlicher Wechsel; 2) *obliquum*, *siccum*, *proprium* inde vocatum, quia subscribens ipse ad soluendum se obligat. Siccum commerciorum nullam ex regula habet rationem, sed obligationi vulgari accedit, et passim expresse interdictum est. *Cambium maritimum* nomine tantummodo affine et supra iam abunde a nobis explicatum est. (§. 182.) Cambium *rectum* nihil aliud est, quam contractus literalis, quo aliquis certam summam pecuniae, ab alio praecise, et sub obligatione arresti personalis soluendam redemit. *Cambium* vero *obliquum* est: contractus literalis, accessoriae qualitatis, quo inter creditorem et debitorem

torem conuenit, de debito iam conſtituto, facta circa modum obligandi nouatione, ad inſtar debiti cambialis ſoluendo. Mirifice deſudarunt interpretes in contractus, de quo dicimus, ſpecie ad modum contractuum romanorum determinanda; ſed incaſſum, cum hoc inſtitutum, Romanis plane incognitum, ſecundum contractuum romanorum decempedam haud ſatis apte aeſtimetur. Ante omnia cambium rectum, ab obliquo ſecernendum. Hoc nouum contractum non conſtituit, ſed prior obligatio v. g. mutui, locati, venditi in obligationem paratiſſimae executionis, cambialis ſcilicet, mutatur. Ii vero egregie falluntur, qui cambium rectum, quod ex pluribus conflatum eſt negotiis, vno nomine: contractum *do vt des*, appellare non dubitant, cum poenitentiae, actionisque in factum idea, minime huc quadret. *Aſſignationem*, non quidem vulgarem ſed *cambialem* ſubeſſe tunc verum omnino eſt, quando traſſatus traſſanti ſummam cambii debet. Pro *emtione nominis* vero vel ideo ſimpliciter reputari nequit, quia bonitas nominis ſua natura in cambio requiratur; Lex Anaſtaſiana exulet, et remittens parum cordi atque curae habeat, an traſſatus aliquid debeat, an minus, proinde intentio principalis partium non ad nomen transferendum, ſed ad ſolutionem die dicto praeciſe faciendam eſt directa. Rectius diuerſa negotia ſeiunguntur. I) Negotium inter remit-

 tentem

tentem et trassantem est *peculiaris species conventionis*, quae nullam cum romanis institutis similitudinem habet. II) Inter acceptantem vero et praesentantem *constitutum debiti vel proprii vel alieni* initur, non expromissio, quia trassans ex nexu non dimittitur. Cambium denique est vel: *nundinale*, (*feriarum*, *regulare*) vel *platearum*, (*irregulare*). Prius vel in ipsis nundinis conficitur, vel solutio promittitur, posterius terminum solutionis alium, quam ferias nundinales habet.

a) Haud parum similitudinis huius cum obligatione obstagiali intercedit, et obstagium necessarium satis commode appellari posset.

b) Diuersas sententias circa originem cambiorum recenset SIEGEL in der Einleitung zum Wechselrecht, im Vorberichte,

§. 217.

De principio cognoscendi.

Ius cambiorum propriis suis constat principiis, nec Ius Romanum aliter quam summa cum praecautione in auxilium vocari potest. Lex cambialis vniuersalis Imperii deficit, praeterquam quod commerciorum caussa per Rec. Imp. de 1654. §. als auch 170. parata executio 24 horarum vel paucorum dierum introducta et appellatio inadmissibilis declarata sit, quod aeque de cambiis propriis quam trassatis ita accipiendum.

piendum. Proinde omnis res redit ad Leges et consuetudines cambiales speciales, quae tamen de territorio ad territorium non trahendae; nec magis tutum est, ex conuenientia plurium ordinationum regulam conficere, cum semper argumentum a diuersis ad diuersa, vel aeque vitiosum: a particulari ad vniuersalc ducatur. Tutius itaque est, naturam cambii ex naturalibus principiis eruere, et singulis locis iura cambialia domestica scripta vel recepta in auxilium vocare (*a*). Passim cambialis obligatio in vniuersum sublata est; tunc literae cambiales, ceteris paribus, tantummodo vim instrumenti garentigionati ad effectum processus executiui habent, etiamsi literae cambiales a debitore in loco, vbi Ius cambiale viget, datae fuerint. Quodsi tamen debitor in loco isto contractus inueniatur, vel bona ibidem habeat, cambialem contra eundem actionem moueri posse, indubium est.

a) Diu fluctuaui, an ordinationes cambiales tantum citarem, an ipsa verba adiicerem. Illud parum vtilitatis habere inueniebam, hoc, si omnes ordinationes ita exceptas dare voluissem, nimis longum fuisset. Cum autem cuilibet SIEGELII Corpus Iuris cambialis ad manus sit, lectorem ad Ius cambiale patrium ablego.

§. 218.
De Perſonis.

Cum obligatio cambialis ſimul obligationem ad carceres contineat, iſta detentio vero *militem*, *clericum*, *ſtudioſos*, ſuis officiis detrahat, ſaepiſſime his perſonis interdictum inuenimus, cambialem conſtituere obligationem, vel ſaltem cambium effectum arreſti perſonalis non habet. *Foeminis* idem interdictum ob verecundiam ſexus, quamuis paſſim cum Curatore admittantur, vel tantummodo effectus arreſti perſonalis ceſſet, niſi ſit mulier mercatrix. De *minoribus* diſtinguunt, an mercatot et eius aetatis ſit, quam Lex ſpecialis requirit, vel cum Curatore cambialem contraxerit obligationem. Iuramentum minoris in cambio paſſim nihil operatur. *Filiifamilias* in patria poteſtate conſtituti, mutuum ſub ſpecie cambii proprii, niſi mercaturam exerceant, contrahere prohibentur, etiam ſine lege expreſſa ex Iure communi. *Corpora* et *collegia* quomodo ſe ad carceres obſtringere queant, haud cogitari poteſt, cum nec per cuſtodiam vnius vel alterius membri adigi queant, ad ſoluendum. *Mandatarii* propter ſummum, quod hunc contractum comitatur praeiudicium, et fortunae et honoris, imo corporis, non niſi ſpecialiſſimo ex mandato cambium concludunt. De *inſtitore* eadem obtinent, tam quoad cambii conſtitutionem quam acce-

acceptationem. *Magister nauis* cambium maritimum, quatenus contrahere valeat, supra (§. 182.) demonstratum dedimus. Rectae omnino conuenit rationi, quod *rustici*, qui ex regula facile laqueis Legum, simplicitate sua, irretiri possunt, nisi commercia agant, vel maiorem locationem teneant, cambium contrahere nequeant, quod maxime in iis territoriis locum sibi vindicat, vbi sub poena nullitatis interdictum est, ne rustici contractus alicuius momenti priuatim concludant. Cambium autem iudicialiter praeuia caussae cognitione cum rusticis initum, nisi rustici in totum ab hoc negotio arceantur, subsistit. *Literarum imperiti* non nisi iudicialiter cambia contrahunt. Passim etiam praeter rusticos denen geringen schlechten Bürgern cambia propria interdicta sunt, passim opificibus tantummodo cambia trassata, quae Iura in tantum variant, vt certi aliquid in vniuersum stabiliri nequeat. Hisce generaliter de personis praemissis, iam seorsim de cambio trassato et proprio agendum est, quae admodum diuersam naturam habent, vt difficile imo periculosum sit, Iura vnius negotii ad alterum trahere.

§. 219.

A) *De cambio traßato*, (mercantili, locali, traiectilis, förmlicher Wechsel) *a) de negotio inter remittentem et traßantem.*

Qui pecuniam alibi ipse accipere vel alii soluere cupit, saepe praeoptat, vel periculi, quod metuitur, vel monetae caussa, vt literis hoc potius quam per ipsius pecuniae transuectionem hoc fiat, id quod mercatoribus quotidie obuenit; praeterea vero peregre euntibus admodum gratum est. In emporiis maioribus his negotiis conciliandis modico praemio (Courtage, Sensale, appellatum) operam dant proxenetae, pararii, die Mäckler, qui publica fide muniti in libros gesta ad plenae fidei effectum referunt. Quodsi occasio cambiandi existat, is, qui vt sibi vel alii soluatur, cupit (REMITTENS, NVMERANS, der Herr des Wechsels vocatus) cum eo transigit, qui solutionem alio loco faciendam efficere debet (TRASSANS der Aussteller des Wechsels) de pretio cambii, id quod variat a) nach dem Fallen und Steigen der auswärtigen Münze; b) nach der Gefahr, welcher der Remittens dadurch überhoben wird; c) Nach der prompten oder länger hinausgesetzten Bezahlung. In hoc pretio, cum traiectitiam pecuniam interdum imitetur, et semper incertam aestimationem habet, nulla attenditur laesio. Pretium

an

an a remittente Traſſanti ſolutum ſit, an vero hic fidem de pretio habuerit, nihil intereſt. De hoc, ſi conuenerint, traſſans literas dat cambiales, in quibus alicui (qui Traſſatus Auszahler vocatur) committit, vt Remittenti, vel cui iuſſerit, (Herrn N. oder auf deſſen Ordre) ſoluat ſummam conuentam tempore dicto et nummis conuentis. Si literarum cambialium vnum tantummodo exhibetur exemplar, ita ſonant: Auf dieſen meinen Sola Wechſel etc. Sed *Remittens* interdum, metu amiſſionis, plures litteras cambiales ſibi dari curat, quae hunc in modum, ne ſaepius pecunia exigatur, concinnantur Auf dieſen meinen Prima-Wechſel ſecunda und tertia unbezahlt etc. Auf dieſen meinen Secunda-Wechſel, prima und tertia unbezahlt etc. Auf dieſen meinen Tertia-Wechſel, prima und ſecunda unbezahlt etc. Traſſans ſimul traſſatum literis ſpecialibus (Avis-Brief) certiorem reddit; futurum eſſe, vt litterae cambiales, quarum tenor breuibus exponitur, ipſi exhibeantur, rogatque, vt iis morem gerat (den Wechſel zu honoriren.) Hiſce literis opus non eſt, ſi traſſans perſuaſus eſt, traſſatum pecuniam in promptu habere, eumque literis cambialibus procul dubio ſatisfacturum, proinde hae literae minime ad eſſentiam negotii cambialis pertinent.

§. 220.

b) *De literarum cambialium tressatarum forma essentiali et accidentali.*

Ex idea contractus literalis prona est conclusio, scripturam hic desiderari non ad probationem sed ad essentiam, proinde cambialis actio deficit, quamuis alio modo liquidissime probari possit cambium oretenus contractum, nisi quod passim rigor executionis cambialis admittatur, si literis cambialibus amissis, debitor cambium sufficienter consiteatur. Interdum charta signata vel sub mulcta, vel, quod absonam duritiem sapit, sub poena nullitatis requiritur. Charta blanca ex regula vix ac ne vix quidem admittenda, propter grauitatem negotii. Quae cum ita sint, forma harum literarum his absoluitur requisitis partim essentialibus partim accidentalibus: I) *Dies et consul ponatur in fronte*: quamuis cambium non vitiet, si in ima parte appositum fuerit. Interdum summa eodem loco cifris exprimitur, saepe etiam Deus inuocatur, quod vtrumque potius ad stylum mercatorium, quam ad essentiam cambii pertinet. II) *Expressa* CAMBII *mentio fiat*, (Auf diesen meinen Sola-Wechsel ꝛc. -Prima Wechsel - - Secunda-Wechsel, prima unbezahlt etc. cum strictae interpretationis sit hic contractus, nec vbique sufficiunt verba: Nach Wechsel Recht. Cambium tamen inutile, modo caete-

ra

ra sint paria, effectum instrumenti guarentigionati sortitur. III) *Mandatum soluendi ad trassatum directum exprimatur* (zahle Herr N. zu N.). *IV*) *Nomen remittentis inseratur* (an Herrn N.) Verba vero adiici solita: oder dessen *Ordre*, essentiam non tangunt, cum nihil a Iure communi deuium obtineat, si remittens per procuratorem summam cambii exigere, vel Ius suum alteri cedere velit. V) *Summae et generis monetae*, *specifica fiat mentio*, *et quidem non cifris*, *sed literis*, (die Summe von tausend Reichsthaler in vollwichtigen holländischen Ducaten à vier Gulden.) Extra contextum, vel in fronte vel in fine ad latus sinistrum, summa cifris exprimitur. VI) *Terminus solutionis constituatur* vel 1) in nächstkünftiger Ostermesse; quale cambium inde speciale nomen: Meßwechsel cambium regulare sortitur; vel 2) nach Sicht i. e. statim post praesentationem cambii 3) innerhalb eines Monaths a dato vel 4) à usò (mezzo uso, doppio uso i. e. binnen der an dem Orte zu Bezahlung eines Wechsels festgesetzten ordentlichen Frist - - - binnen halber gewöhnlichen Frist - - - binnen doppelter gewöhnlichen Frist). VI) Vt *valuta* i. e. satisfactio trassanti praestita, *in cambio trassato* exprimatur, minime necessarium est, cum trassati nihil intersit, an trassanti pretium cambiale solutum sit, nec ne, et exceptio non numeratae pecuniae per se exulet. Solent vero in cambio trassato,

ſato, de quo hic loquimur, ſub finem adiici clauſulae: vel 1) und ſtelle es a Conto, i. e. quod traſſatus ſummam exſolutam cum modico lucro (Wechſel-Proviſion, Wechſel-Agio) ad rationes traſſantis referat; vel 2) es ſoll mir validiren, quae idem ſignificat; vel 3) es ſoll mir gute Zahlung ſeyn, quod delegationem denotat, vt nempe traſſans, qua creditor, traſſatum, qua debitorem, liberet ab obligatione, tempore cambii iam exiſtente. Iuramentum non niſi temere et in vanum adiicitur. VII) Tandem *ſubſcribatur nomen traſſantis proprium* (et quod conſultum,) *appellatiuum literis integralibus*, adnexo ſimul monogrammate, ductibus conſuetis (Firma mit dem gewöhnlichen Handtzeichen). Non vero ſufficiunt ſigna crucis l. ſigillum absque ſubſcriptione, quae certitudinem ſcripturae cambialis non efficiunt. Sigillum non vbique neceſſarium eſt. Mira eſt hac in re mercatorum facilitas, quod fortunas ſuas eiusmodi chartulae priuatae absque vllo teſtimonio publico committant, cum tamen nihil facilius ſit, quam adulteratio manuum, absque vero impenſis et incommodis cambio fides publica conciliari, et ſic fraudis periculum auerti poſſit. Hiſce literis cambialibus remittenti, vel ſoluto pretio vel fide habita, ſemel traditis, a traſſante fruſtra repetuntur, vel reuocantur, niſi traditio ſub conditione: ſtatim ſoluendi pretii, facta vel alia conditio appoſita ſit. Singulare

gulare est, quod passim quaelibet schedula, caussam debendi et summam continens, mercatori a mercatore super mercibus creditis data, effectum cambio haud dissimilem producat.

N. den 16ten Aug. 1763.

Auf diesen meinen Sola-Wechsel zahlen Herr N. in N. an Herrn N. oder dessen Ordre, vier Wochen nach Sicht (oder à vso vel à mezzo vso) die Summe von 1000 Rthl. schreibe ein tausend Reichsthaler in zweyhundert Stück alten vollwichtigen Louisd'or. Es soll mir validiren (oder und stelle es mir a conto.)

Andreas N.

1000 Rthl. in Luisd'or.

§. 221.

c) De iis, quae literas cambii sequuntur.
1) De cessione cambii mediante indossamento et giro, item, de exactione cambii per procuratorem.

Literis hisce cambialibus remittenti (dem Herrn des Wechsels) ita traditis, hic vel ipse vel pro-

procurator easdem praesentat, quod stilo mercatorio italice vocatur: *pro cura*; et ita breuissimis exprimitur: vor mich an Herrn N., es soll mir validiren (es soll mir gute Zahlung seyn) N. den 29ten Oct. 1762. vel cambium, ante lapsum termini solutionis in alium mediante cessione transfert, et tunc haec cessio dorso eiusdem inscribitur: Vor mich an Herrn N.; Valutam von selbigem erhalten. N. den 29ten Oct. 1762. apposita subscriptione cedentis, quod *indossamentum*, eiusmodi cambium vero *indossatum* vocatur, et cedens speciali nomine *indossans* cessionarius vero *indossatus* vocatur. Indossamentum *in bianco* est quasi charta blanca ad indossandum, vbi scilicet nomen indossatarii non exprimitur, sed spatium relinquitur, quod in plurimis ordinationibus prohabitum est. Quodsi indossatus rursus alteri cedat, et sic porro, hoc *cambium in giro* (i. e. circulo) ein girirter Wechsel vocatur. In hisce casibus quilibet contra auctorem suum cambialiter agit, si trassatus summam cambii soluere detrectet. Cum autem, facta recusatione, non possint non multiplicatae oriri litis, passim hoc indossamentum ad certum numerum indossantium est restrictum. Indossatarius legitimationem ad caussam solo hoc indossamento, rite concepto, peragit, et licet dubiis quibusdam haec indossatio prematur, attamen protestatio ipsi conceditur, vel acceptans, pro diuersitate circumstantiarum

ad

ad deponendam pecuniam cogitur. Indoſſatio Chriſtiani in Iudaeum et vice verſa, non obſtante Lege Imperii, de prohibita eiusmodi ceſſione, quotidiano vſu comprobatur.

§. 222.

2) *De praeſentatione literarum cambialium.*

Praeſentatio Cambii fit a remittente, eiusque mandatario vel a ceſſionario remittentis (indoſſato ſcil.) qui nunc nouum *praeſentantis* nomen induit. Haec praeſentatio fieri debet 1) intra ſpatium praeſcriptioni cambii dictum, quod admodum variat. 2) Tempeſtiue, neque tardius, neque citius, quam per ordinationes ſpeciales par eſt, et dies ſolutionis a praeſentante non niſi ſuo periculo prorogatur, ita vt ſi damnum inde ſentiat, contra traſſantem agere nequeat. 3) Ipſi traſſato, non eius familiae vel famulitio, excepta vxore communem negociationem exercente; Inſtitori vero, ſecundum Legem praepoſitionis recte fit.

§. 223.

3) *De acceptatione literarum cambial.*

Literis cambialibus ita rite praeſentatis, traſſatus vel iisdem morem gerere expreſſe promittit, et tunc nouum reſpectu praeſentantis nomen,

men, *acceptantis* scil. sortitur, vel solutionem denegat, tacita acceptatione nec non mutatione voluntatis exclusa, quod adeo verum, vt neque error in acceptatione attendatur, neque lapsus bonorum, quem trassans interim forte passus est, excuset. Hanc acceptationem ipsis literis cambialibus breuissimis in dorso cambii exprimit, addito die et consule et subscriptione nominis, hac formula: Ich acceptire den Wechsel und verspreche zu bestimmter Zeit richtige Zahlung. N. den etc.

N. Caius,

quamuis et alia verba aequipollentia, modo categoricam acceptationem contineant, idem praestent. Acceptatio regulariter ad totam summam dirigi debet: nisi praesentans particularem solutionem ratam habeat, quo casu tamen de summa non soluta protestationem interponere debet. Per eandem autem cambii acceptationem acceptans quasi in locum trassantis, cambialiter obligati, absque tamen nouatione, transit, et inde ab hoc momento, praesentantis intuitu, debitor cambialis constituitur, et vel statim in ipso die solutioni praestituto, vel intra dies moratorios (Respit-Tage, non Respect-Tage) fidem datam liberare tenetur. Facta vero debita solutione, quam praesentans in ipsa cambii schedula paucis testatur, trassatus, qui trassanti nihil debet, contra hunc,

trassan-

traſſantem ſcilicet, ex eodem cambio ad ſummam ſolutam, ad premium cambii, vſuras morae et expenſas actione cambiali agit; ſuccedit enim in locum remittentis per tacitam emtionem huius nominis, hac tamen cum differentia, quod traſſato contra traſſantem agenti exceptiones illae non obſtent, quas traſſans remittenti opponere potuiſſet, ſi hic contra traſſantem actionem mouiſſet, quia magis fidem traſſantis, quam praeſentantis ſecutus eſt, quod in fauorem commerciorum videtur introductum. Perinde autem eſt, an pecunia numerata, an vero alio modo praeſentanti ſatisfactio fiat v. g. per ſcontrationem i. e. compenſationem, mercium traditionem etc. Praeter memoratos effectus, cambii acceptatio legitima, vitia cambii excludit. Quodſi vero, ſpreta acceptatione legitima, nummi non ſoluantur, praeſentans tempore legitimo proteſtationem interponere debet; tunc vero eidem conceditur electio, vtrum contra acceptantem, an vero contra traſſantem cambialiter agere velit. Ridendum eſt requiſitum quarundam ordinationum cambialium, quod Iudaeus acceptans Chriſtiano in aedibus ſummam cambii offerre teneatur.

§. 224.

4) *De recusatione literarum cambial.*

Quodsi trassatus solutionem cambii denegat, quia vel literas auisationis non acceperit, vel quia trassanti nihil debeat, nihilque negotii eidem cum illo intercedat, ideoque se fidei trassantis committere nolit, praesentanti, vel adductis rationibus specificis, vel iis omissis et sic simpliciter, solutionem denegare debet. Recusatio cambii quidem trassantem damno et iniuria afficit, sed trassatus hic suo Iure vtitur. Trassatus tantummodo in casibus exceptis trassanti ad interesse tenetur: 1) si tantum debeat, quantum summa cambii continet, diesque solutionis huius debiti venerit; 2) si ad voluntatem trassati trassa facta sit; 3) si trassatus aliunde satis securus sit. Denegatione facta, praesentans confestim per Notarium publicum, absque etiam testibus, iterum cambium solenniter, sub iactura iuris cambialis, offerre opus habet, qui recusationem ipsissimis verbis annotat, et desuper instrumentum protestationis conficit, quod propter periculum in mora etiam die feriato peragi potest. Instrumentum protestationis, praeter plenissimam praesentationis historiam, etiam ipsissima verba responsionalia trassati continere debet. Hoc instrumentum protestationis praesentans in proximo postae abientis die trassanti transmittere sibique damnorum

norum et intereſſe reſtitutionem reſeruare debet. Saepe tamen contingit, quod tertius literas cambiales *in honorem literarum cambialium* (in honore di lettera) acceptet, qui ex acceptatione categorica aeque firmiter, vti quidem ipſe traſſatus obligatur, et traſſantem cambialiter ſibi rurſus obligatum reddit. Attamen etiam hoc caſu proteſtari, inſtrumentumque proteſtationis traſſanti transmittere debet remittens, etiamſi vel maxime nullum exinde damnum paſſus fuerit, *partim*, quo traſſans, cuius fides, (quam maximi aeſtimant mercatores,) per iniuſtam forte cambii recuſationem laeſa eſt, contra traſſatum ceteris paribus, iniuriarum vel ad intereſſe agere queat, non quidem cambialiter, ſed ordinario modo; *partim* quo acceptans contra traſſantem actionem cambialem mouere valeat. Remittens vero, niſi ſatis a traſſato eidem fiat, contra traſſantem actione cambiali agit ad pretium cambii, impenſas praeſentationis et proteſtationis, nec non ad omne id, quod eius intereſt, ſolutionem cambii factam non eſſe, experitur. Quodſi traſſatus in ipſa praeſentatione cambium recuſauerit, in die vero ſolutioni dicto ſolutionem adhuc realiter offerat, remittens oblatam pecuniam, nonniſi reſtitutis ſimul impenſis proteſtationis etc., accipere tenetur.

§. 225.

B) *De cambio obliquo* (*ſicco*, eigenen Wechſel.)

Alia plane ſunt Iura cambii obliqui, de quo nunc *ſeparatim* dicere ordo ſuadet. Introducto cambio, quod commerciorum rationem habet, creditores prouidi anniſi ſunt, eandem paratiſſimam executionem creditis ſuis ex quolibet titulo oriundis conciliare. Mediante itaque nouatione, circa modum obligandi, ſuper mutua pecunia, aliisque debitis pecuniariis, cambiales literas ſibi dari effecerunt, maxime, vſurarum bono odore etiam allecti, in aliis contractibus olim non permiſſarum. Inde eſt, quod Pius IV. anno 1564; Pius V. vero anno 1571. cambium de quo agimus, prohibuerint, quod Ius plures Ordinationes cambiales repetierunt; plurimis vero aliis ordinationibus hocce cambium admiſſum, vel ipſo vſu comprobatum eſt. De perſonis hic praeterea, quae ſuperius (§. 218.) dicta ſunt, nihil attinet dicere. Perſonae contrahentes peculiaria nomina hic non ſortiuntur, ſed nomen debitoris vel reſpectiue creditoris retinent.

Formular.

N. den 16ten Aug. 1763.

Auf dieſen meinen Wechſel zahle ich an Herrn N. oder deſſen Ordre heute über ein Jahr die

Summe von 1000 Rthlr., schreibe ein tausend Rthalern in zwey hundert Stück alten vollwichtigen Louisd'or mit funfzig Rthalern Zinsen; Valutam habe baar (oder durch Waaren; oder durch rückständige Pachtgelder etc.) richtig erhalten (oder des Werths des Wechsels bin ich wohl vergnügt) leiste zur bestimmten Zeit, unter Verpfändung aller meiner Haabe und Güther richtige Zahlung, und nehme Gott zu Hülfe.

N.

1000 Rthl. in Louisd'or
an mich selbst.

§. 226.

De Obiecto.

Cambium, de quo quaeritur, sicut cambium trassatum, pecuniam numeratam pro obiecto habet, exclusa omni alia re fungibili. Cum vero cambium siccum accessoriam tantummodo obligationem constituat, requiritur, vt obligatio principalis vera, legitima et quidem vnilateralis

teralis antecedat, bilateralis enim aliter ad effe- ctum cambialis actionis non ſufficit, quam ſi in ipſo libello implementum aliunde, quam per cambium liquido probetur. Inde etiam eſt, quod valutae ſpecifica expreſſio ad hocce cambium neceſſario requiratur, quae in cambio traſſato praeter rem allegatur. (221.) Hic enim ſcribens ipſe debitor eſt et creditor inſtrumentum cambiale ad fundandam actionem producit; ibi vero ſcribens eſt mandator, et poſſeſſor cambii tertius, qui cum traſſato nihil negotii habet ante acceptationem. Valutae non in folle: Valutam habe wohl erhalten; bin des Werthes wohl vergnügt, ſed ſpecifice mentio eſt facienda: Valutam habe baar empfangen, quod mutuum ſignificat vel: der Valutae bin durch Wahren (quod emtionem venditionem prodit) wohl vergnügt. Probe itaque notandum, valutam nihil aliud eſſe, quam ipſam cauſſam debendi, quae in omnibus inſtrumentis deſideratur, in quibus aliquis ſe debitorem conſtituere intendit, proinde valutae expreſſio ſpecialis cambii proprii indolem ſingularem non efficit.

§. 227.

De termino ſolutionis.

Solet terminus ſolutionis hic laxior, quam quidem in cambio traſſato, plurium nimirum men-

mensium l. integri anni adiici: Auf diesen meinen Wechsel zahle ich innerhalb 6 Monath à dato etc. (in nächstkommender Ostermesse.) Nec minus vsurarum inseritur mentio, quae in cambio trassato plane exulant. Hypothecae denique et fideiussiones, si quae in maiorem cambii efficaciam conuentae fuerint, adiiciuntur, quae in cambio trassato, cum superfluam efficiant cautelam, rarius inueniuntur. Hypothecarum constitutiones eo minus vtilitatem spondent, cum hypothecae rerum immobilium priuatae, secundum Ius hodiernum plurimarum prouinciarum, non nisi accedente confirmatione iudiciali robur accipiant; (Iurispr. extraiud. §. 24.) Termino solutionis elapso, regulariter praesentatio, acceptatio et protestatio, plane non obtinent in hac cambii specie; sed cum dies interpellet pro homine et debitum adsit iam constitutum, non de nouo per acceptationem constituendum, (§. 223.) sufficit terminum praeterlapsum esse, vt statim, absque diebus moratoriis, (d. §.) agi queat cambialiter. Cambium siccum vero quo minus indossari atque vlterius cedi (per il giro) queat, nihil impedit; vbi autem indossatio saepius facta fuerit, praesentatio et acceptatio eodem modo, vti quidem in cambio trassato, requiritur.

§. 228.

De effectu cambii.

Effectus cambii consistit 1) in paratissima executione; 2) interdum in praelatione, quae tamen sine lege non competit, et pro diuersitate ordinationum admodum variat.

§. 229.

De modis, quibus cambium dissoluitur.

Corruit negotium cambiale ex defectu essentialium requisitorum, in anterioribus expositorum, et quidem ex *tunc*, non ex *nunc*. Deinde cambium Iure subsistens tollitur: 1) *mutuo dissensu*, 2) *solutione*, 3) *alia quacunque satisfactione*, v. g. scontratione i. e. compensatione, 4) *praescriptione* aliquot septimanarum secundum diuersitatem Ordinationum a die solutionis l. conuento, l. legali l. prorogato currente, salua tamen actione ordinaria. Nec indistincte, quae de praescriptione cambii dicta sunt, ad cambia propria trahenda, in quibus, licet indossata fuerint, praescriptio annalis obtinet, ita vt passim post tempus determinatum nequidem vim chirographi habeat. Porro praescriptio cambii trassati tantummodo intelligenda de actione contra acceptantem, non de ea quae contra trassantem vel indossantem instituitur. 5) *Conditione militari* l. clericali, quam debi-

debitor cambialis ex post induit, non autem conditione rurali, praesupposita nempe Lege prohibitiua absoluta, ne istae personae cambium contrahere valeant.

§. 230.
De processu cambiali.
a) *De Iudicio.*

Processus cambialis cum ipsa cambii natura adeo est coniunctus, vt vitio connexionis mihi verti non potuerit, quod eiusdem naturam breviter, quantum fieri potest, hic subiungam. Primum est, vt de Iudicio videamus. Passim caussae cambii trassati, non cambii sicci, ad Iudicium speciale (Wechsel-Gerichte) alibi etiam ad Iudicia mercantilia (Handels-Gerichte) pertinent. Speciatim de cambiis regularibus siue nundinalibus, (Meß-Wechsel) notandum, quod quilibet, si ibi inueniatur, ad Iudicium vocari possit, et non attenta exceptione: domum reuocandi actionem, l. incompetentis Iudicis, respondere teneatur, cum secundum ius commune vel ad forum contractus, vel ad forum domicilii, vel denique personale priuilegiatum reus trahendus sit. Interdum caussis debiti liquidi vulgaribus in genere forum speciale est assignatum, quod electiue cum foro ordinario concurrit. Interim non vbique solennis processus instituitur, sed vel per arbitrium vel per

amicabilem compositionem res dirimitur. Solent etiam in caussis cambialibus informationes mercatorum adhiberi, quorum opinionem, modo fundata sit, Iudex sequitur.

§. 231.

b) *De actione cambiali.*

Actio cambialis non vna est; in cambio trassato remittens contra trassantem actione praescriptis verbis, (§. 216.) praesentans contra acceptantem actione de constituta pecunia; (ibid.) trassatus contra trassantem actione mandati contraria; (ibid.) indossatarius contra indossantem actione praescriptis verbis, interdum actione emti, agit, si nempe vera emtio nominis subsit. Omnes vero hae actiones cambialiter ad effectum paratissimae executionis instituuntur; processus enim non mutat primitiuam ex negotio deriuatam actionem, sed eiusdem tantummodo accessoriam qualitatem constituit. Actio cambialis contra plures in solidum dirigitur, nec beneficium deliberandi vel inuentarii haeredibus competit, maxime inter mercatores. Libellus ita concipitur: 1) Debitum ipsum breuibus exprimitur, cum allegatione literarum cambialium, quae ad minimum in copia adiungendae sunt; quodsi amissae sint literae cambiales, processus cambialis institui nequit, plene vero probato contractu cambiali omnes effectus cambii

bii locum habent; 2) Terminum ſolutionis, die Verfall-Zeit expiraſſe, nec debitorem ſatisfeciſſe, euincitur; vel ſi contra traſſantem vel indoſſantem propter recuſationem cambii agatur, proteſtationis ſufficiens iniicitur mentio, appoſito ſimul inſtrumento proteſtationis; vel denique, ſi traſſatus contra traſſantem agat, cum literis cambialibus apocha remittentis vel indoſſatarii munitis, ſimul literae auiſatoriae (der Avis-Brief) vel aliud inſtrumentum, ſi quod habeat, producendum, ex quo liquido appareat, quale negotium, quibusue conditionibus, traſſantem inter et traſſatum initum ſit; 3) ſi quae dubia adſint, quae proceſſui cambiali obſtare poſſent, per replicam ipſi libello inſerendam, remoueri debent, ne Iudex cauſſam in ordinarium proceſſum ableget; 4) Tandem petendum; vt reus adigatur ad recognoſcendum vel iurato diffitendum, facta vero agnitione ſtante pede ſortem vſuras et expenſas vel pro diuerſitate caſus, pretium cambii cum damnis et expenſis, vel denique ſortem cum praemio conuento vel vſuali ſoluat, prout remittens, contra traſſantem vel traſſatum, vel acceptans contra traſſantem agat.

§. 232.

c) *De Citatione.*

Libello cambiali ita exhibito, Iudex ante omnia ponderare debet, an proceſſus cambialis

lis in casu proposito locum inueniat. Sin secus; an non saltem literae cambiales eatenus sufficiant vt processus executiuus locum sibi vindicet, qui tunc in locum processus cambialis surrogandus, hac formula: Hiermit wird die von N. Imploranten wieder N. Imploraten allhier übergebene Wechsel-Klage samt Anlage Copey erkannt, und zum rechtlichen Bescheide ertheilet: daß die Klage, immassen sie angebracht keine Statt habe; Nachdemahlen jedoch der angebliche Wechsel als ein Instrumentum garentigionatum angesehen werden kan; als wird terminus zu dessen agnition oder eydlichen diffession auf den ꝛc. wird seyn der ꝛc. beraumet und angesetzet, beyde Theile aber Kraft dieses citiret und vorgeladen, besagten Tages Morgens um 10 Uhr in hiesigem Gerichte zu erscheinen, und zwar Implorat um das beygebrachte instrumentum entweder zu agnosciren oder eydlich zu diffitiren, wiedrigen Falls zu gewärtigen, daß das Instrument in contumaciam vor eingestanden angenommen werde, Implorant aber, wie solches geschehe, mit anzusehen; daneben aber wird dem Imploraten anbefohlen, längstens 8 Tage ante terminum alle seine etwa habende verzögerliche und zerstörliche Schutzreden einzubringen, und zugleich die Bescheinigung derselben auf eine in diesem Procefs zuläßige Art anzutreten; worauf ferner ergehet W. R. Quodsi vero processus cambialis rite institutus sit, vel probabiliter tantum locum habeat, (v. g. si clausula:

ſula: nach Wechſel-Recht ſimplici chirographo inſerta fuerit) praefigitur terminus itidem ad agnoſcendum vel iurato diffitendum non plurium ſeptimanarum ſed aliquot dierum, ab inſinuatione computandorum, addita comminatione confeſſi et conuicti, hoc modo: Hiermit wird N. Imploranten, der von N. Imploraten allhier übergebenen Wechſelklage ſamt Anlage Copey erkannt, anbey terminus zu agnoſcirung oder eydlichen diffitirung des Wechſels auf den dritten Tag nach Empfahung dieſes, oder daferne ſolcher kein Gerichtstag ſeyn ſollte, auf den nächſtfolgenden Gerichtstag angeſetzet, geſtalten beyde Theile, reſpectiue ad producendum et agnoſcendum vel iurato diffitendum citiret werden, und zwar Implorat mit der Verwarnung, daferne er in termino nicht perſönlich erſcheinen, und den Wechſel weder agnoſciren noch eydlich diffitiren, noch ſonſt rechtsbeſtändige exceptiones ſofort dociren würde, der Wechſel in contumaciam vor eingeſtanden und reſpectiue vor richtig angenommen, mithin Implorat zur ſtündlichen Bezahlung, mittelſt perſönlichen Arreſts angehalten werden ſoll. Decretum ꝛc. ꝛc.

§. 233.

d) *De iis, quae fiunt in termino.*

Die praeſtituto actor vel ipſe, vel per procuratorem comparere et archetypum, ſi antea ori-

ginaliter productum non fuerit, producere debet. Quodsi reus vel plane non vel tantum per procuratorem compareat, actor contumaciam vel plane non vel non legitime comparentis accusare et petere debet, vt cambium pro agnito, debitum vero, pro confessato declaretur, et contra debitorem personale arrestum decernatur, nisi arctior tantummodo citatio in locum huius poenae surrogata sit. Quodsi vero reus legitime compareat, exceptiones quidem dilatorias solennitatem Iudicii concernentes opponere nequit, nihil vero impedit, quo minus exceptiones irrecognoscibilitatis opponantur, quae summarie examinandae et per interlocutionem confestim, remota appellatione, discutiendae sunt. Regulariter exceptio non numeratae pecuniae exulat, quae passim in cambio proprio admittitur. Exceptiones, quae fauorem debitoris respiciunt, ex regula locum non habent, cum tacite iis renunciatum censeatur per obligationem cambialem. His vel non oppositis, vel legitime reiectis, cambium in originali reo ad statum legendi offertur et vel agnitio vel diffessio stante pede exigitur; vtrumque si detrectet, vel categoricam non faciat agnitionem, praeuia accusatione contumaciae cambium pro agnito declaratur. E contrario si agnoscat manum et contenta, exceptiones vero peremtorias opponat illiquidas, actor, vt hae in separatum reiiciantur, petit, quod mox decer-

decernitur, praestita tamen cautione iudicati, si actor minus idoneus sit. Exceptionibus stante pede probatis, reus absoluitur; sin secus, sententia condemnatoria in continenti sequitur, transmissione actorum exclusa. Sententia pronunciata, nisi sacculum paratum habeat, custodiae, sumtibus actoris, donec soluat vel satisdet traditur, imo etiam in bona debitoris executio ad petita actoris decernitur. Iurata vero diffessione oblata et praestita, itidem absoluitur. Cum tamen hoc iuramentum non sit species iuramenti delati, actor succumbens in processu ordinario periurium docere, et sic suum adhuc consequi potest. Actor autem iuratam diffessionem per probationem subscriptionis declinare potest, quo ipso tamen processum cambialem derelinquit, et ad processum ordinarium nunc res redit. Sententia executioni data monetae species vel in literis cambialibus determinata vel ad nummos vsuales (courant) cambium directum est; hoc casu singulae ordinationes inspiciendae sunt circa determinationem monetae.

§. 234.

e) *De remediis suspensiuis.*

Remediis suspensiuis a debitore interpositis non nisi ad effectum deuolutiuum conceditur locus. Effectus suspensiuus per se remedio tribuitur;

buitur, si creditor se grauatum sentiat, et remedium suspensiuum interponat, cum inadmissibilitas remediorum suspensiuorum in eiusdem fauorem vnice introducta sit, et sic sibi ipsi officiat, si remediis suspensiuis moras iniiciat.

TITVLVS IX.

DE VERBORVM OBLIGATIONIBVS.

§. 245.
Definitio et diuisiones.

Contractus *verbalis* (*a*) Romanis est: *contractus accessoriae qualitatis* (*b*), *stricti iuris* (*c*), (§. 20.) *quo altero interrogante, altero congruenter respondente* (*d*), *aliquid promittitur*. Vinculum ciuile olim in solennibus verbis consistebat (*e*), quae proinde Iure Pandectarum, tanquam forma negotii, absolute et sub poena nullitatis adhibenda erant; Iure vero Codicis quaecunque verba suffecerunt, modo interrogatio et congrua responsio adhibita fuerit (*f*). Falluntur, qui contractum verbalem vel veterem nominum contractum nihil nisi miserum verborum lusum existimant, quin potius Romani

Romani nihil magni momenti, nisi per ſolennia verba pepigerunt, hac quidem ratione, vt quilibet prouide et ſerio, non temere ad conuentiones alicuius momenti accederet, niſi ſtrictiſſimam incurrere velit condemnationem. Re ita ponderata, contractus ſtricti Iuris, tantum abeſt, vt vanam ſolennitatem ſapiant, quin potius ſagaciſſimum legislatoriae prudentiae documentum prodant. Stipulationes autem ſunt: l. *conuentionales* l. *praetoriae*; hae iterum vel *iudiciales*, l. *cautionales* l. *communes ſunt* (g). Sed in exponendis his diſtinctionibus, nec non *ſtipulationibus ſeruorum*, cum ſtipulationes hodie non ſint in vſu, nec ſeruos romanos habeamus, propriis autem hominibus ius acquirendi ſuo modo competat nec per eos omnia acquirantur, non moror.

(*a*) Ergo ſurdus vel mutus ab hoc contractu arcetur §. 7. I. de inut. ſtip. (III. 20.)

(*b*) §. 3. I. de diuiſ. ſtipulat. (III. 19.)

(*c*) L. 99. D. de V. O. (XLV. 1.) §. 28. I. de act. (IV. 6.) L. 7. D. de neg. geſt. (III. 5.)

(*d*) L. 1. §. 3. ſeq. L. 5. §. 1. D. de V. O. L. 1. §. 7. D. de O. et A. (XLIV. 7.) §. 5. I. de inut. ſtipulat. (III. 20.)

(*e*) §. 1. I. de V. O. (III. 16.)

(*f*) d. §. 1. I. L. 10. et 11. C. de contrah. et committ. ſtip. (VIII. 38.)

(*g*) L. 5. pr. D. de V. O. pr. I. de diuiſ. ſtip. (III. 19.) L. 1. pr. §. 1. 3. D. de ſtipulat. praetor. (XLVI. 6.)

§. 236.

Proprietates contractus verbalis singulares.

Contractus verbales, certi vel incerti sunt (*a*); in diem et conditionem possibilem (*b*) concipi possunt et hactenus cum contractibus bonae fidei conueniunt; sed neque ad tempus deberi (*c*), neque obligatio (*d*) ante Iustiniani tempora a persona haeredis incipere poterat. Priori casu perpetuabatur obligatio, sed nouioribus temporibus admissa est exceptio doli mali generalis. Ex natura interrogationis et congruae responsionis fluebat, hunc contractum non nisi inter praesentes celebrari posse (*e*), et continuum esse debere actum stipulandi et promittendi, admisso tamen aliquo interuallo naturali (*f*). Praepostera stipulatio primum a Leone in dotibus postea vero a Iustiniano in omnibus obligationibus admissa est (*g*). Licet autem omnes obligationes in contractus stricti iuris mediante nouatione transmutari queant (*h*), in specie tamen *nouatio* (de qua §. 61.) *acceptilatio* (§. 70) *correalis obligatio* (§. 12.) et *fideiussio* necessario stipulationem requirebat. De fideiussionibus titulo sequenti dicendum est. Hodie non dantur verborum obligationes solennes, sed omnes conuentiones ad bonae fidei decempedam reguntur, et quae stricti iuris sunt argumenta, hodie plane non obtinent.

(*a*)

(a) L. 74. pr. L. 75. pr. et § 5. D. de V. O., pr. et §. vlt. I. ibid. (III. 16.)

(b) §. 11. I de inut. stip. L. 7. 26. 35 69 97. 123. D de V. O.

(c) §. 3. Inst. de V. O. Quodsi vel ideo introductum esse videtur, cum obligationes eodem modo tolli debeant, quo colligatae sunt.

(d) L. 11. D. de O. et A. (XLIV. 7.) correctionem Iustiniani vid. in §. 13. I. de inut. stip.

(e) §. 12. I. de inut. stip. L. 1. pr. de V. O.

(f) L. 1. §. 1. L. 137. pr. de V. O.

(g) §. 14. I. de inut. stip.

(h) L 1. §. 4. D. de stip. praet. (XLVI. 6.)

TITVLVS X.

DE FIDEIVSSIONE, CONSTITVTO ET MANDATO QVALIFICATO.

§. 237.

Fideiussio quid.

Qui alios obligatos habent, varia securitate munire solent conuentiones, quod inter alios modos mediante fideiussione fit (a). Qui satisdare promisit, idoneum fideiussorem dare obligatus est; quem vero creditor accepit, eum amplius reiicere nequit (b); Fideiussore ex

poſt inidoneo facto creditori non ſimpliciter, ſed cauſa cognita, alia ſecuritate ſuccurritur (*). Eſt autem Fideiuſſio: *contractus verbalis, acceſſoriae qualitatis*, (§. 24.) (c) *quo aliquis id, quod alius ſaltem naturaliter debet, in ſecuritatem creditoris promittit, ſaluo debito principali.* Nihil intereſt, an fideiuſſio obligationem principalem praecedat, an vero eandem ſequatur (*d*). Fideiuſſio in ſcripturam redacta praeſumitur ſolenniter contracta, et magis animus fideiubendi quam ipſa fideiuſſio ſpectanda (*e*). Interdum ſola patientia ſufficit (**). Pure, ex die et ſub conditione fieri poteſt (*f*). Differt fideiuſſio 1) a conſtituto, (§. 262.) 2) a mandato qualificato, (§. 252.) 3) ab expromiſſione, (§. 61.) 4) a commendatione (*g*).

(*a*) pr. I. de Fideiuſſ. (III. 21.) L. 1. §. 8. D. de O. et A. (XLIV. 7.)

(*b*) L. 3. D. de Fideiuſſ. (XLVI. 1.) Idoneitas fideiuſſoris aeſtimatur a) ex facilitate conventionis; b) ex facultatibus.

(*) L. 10. §. 1. D. qui ſatisd. cog. (II. 8.) L. 4. D. de ſtipular. praet. (XLVI. 5.);

(*c*) §. 5. I. de Fideiuſſ. L. 3. 5. D. de fideiuſſ.

(*d*) §. 3. I. de fidei. L. 6. §. 2. D. ibid.

(*e*) §. 8. I. de fidei.

(**) L. 6. §. 2. D. mand.

(*f*) L. 6. §. 1. D. de fidei.

(*g*) L. 12. §. 12. D. mand. l. contra (XVII. 1.)

§. 238.
Distinctiones.

Fideiussio alia est 1) *certi*, alia *incerti*; (§. 236.) alia 2) *indemnitatis*, Schadlos-Bürgschaft; alia denique 3) *succedanea*, quae vulgo Rückbürgschaft vocatur. Fideiussiones *certi et incerti* in eo differunt, quod ex *illa*, ceteris paribus, creditor statim cum fideiussore ad solvendum agere queat; Ex hac autem, cum fideiussio non nisi praeexistente debito principali valeat, omnino requiritur, vt *certum*, siue vti hodie loquimur, *liquidum* cum debitore principali constituatur, antequam fideiussor conveniri queat; et cum fideiussor tantummodo pro debito vero obligatus est, sequitur, illum quoad fideiussiones incerti non teneri ex re iudicata, nisi adcitatus sit, et si fideiussor primo loco conueniatur, recte debitori principali litem denunciat, ad hunc effectum, vt ipse potius iudicium susciperet vel suo vel procuratorio nomine (*a*) Fideiussio *indemnitatis* obuia est, quoties fideiussor tantummodo in id se obligat, quod a debitore principali seruari nequit, proinde primo loco semper conueniendus et plane etiam in concursu creditorum excutiendus est debitor principalis (*b*). Fideiussio denique *succedanea* est, quando alius fideiussori indemnitatem repromittit (*c*).

(*a*) vid. Aut. Grundsätze von Verfertigung und Abnahme der Rechnungen p. 10. et seq.

(*b*) L. 1. 2. 3. de conven. fisci debit. (X. 2.) L. 41. pr. D. de fidei. et mand

(*c*) L. 4. pr. L. 8. § 12. L. 27. §. 1. 4. D. de fidei.

§. 239.

De personis: creditore et debitore.

Fideiussorem accipere potest creditor, non vero is, qui solutioni tantummodo *adiectus* est (*a*). Qui apud possessorem hereditatis fideiussionem interposuit, is etiam ei obligatus manet, cui postea hereditas restituitur (*b*). Fideiubi potest pro persona tam physica quam morali, puta: haereditate iacente, municipio, decuria, societate (*c*); pro sciente et ignorante debitore (*d*). Non vero pro meretrice, mandante adolescente luxurioso (*e*).

(*a*) L. 23. D. de fidei.

(*b*) L. 21. pr. D. de fidei.

(*c*) L. 22. D. de fidei.

(*d*) L. 30. D. de fidei.

(*e*) L. 12. §. 11. D. mand. l. contra (XVII. 1.)

§. 240.

Quis fideiubere possit, et de SCto Velleiano.

Regulariter, qui naturaliter et ciuiliter aliis se obligare valet, fidem suam pro alio interponere

nere poteſt. Excipiuntur 1) clerici (*a*), ſpeciatim religioſi, non absque conſenſu maioris partis capituli et Abbatis; 2) milites niſi in rem ſuam fideiubeant; quod hodie vix attenditur (*b*); 3) mulieres, propter SCtum Velleianum, quod ſequentes §§. occupat.

(*a*) c. 1, 4. X. de fidei. (III. 22.) Nou. 123. c 6.

(*b*) L. 8. § 1. D. qui ſatisd. cog. (II 8.) L. 31. C. de locato cond. (IV, 61.) Rationem vide in L. 15. C. de re milit. (XII. 36.)

§. 241.

Hiſtoria SCti Velleiani.

Primo AVGVSTI, deinde CLAVDII Edictis interdictum fuit, ne vxores pro maritis intercederent (*a*). Deinde MARCO SILANO et VELLEIO TVTORE Senatusconſultum, quod Velleianum appellamus, factum eſt: ne in mulieres ex fideiuſſionibus, vel mutuo pro aliis, actio vel petitio daretur, cuius integra verba refert VLPIANVS (*b*). Rationem allegant, quod mulieribus virilia officia ademta ſint, proinde multo magis iisdem id officium non concedendum ſit, in quo non ſola opera vel nudum miniſterium, ſed etiam periculum rei familiaris (*c*), idque ex imbecillitate ſexus (*d*), verſatur:

(*a*) L. 2. pr. D. ad SCtum Vellei. (XVI. 1) (*b*) L. 2. §. 1. L. 1. pr. ibid. (*c*) L. 1. §. 1. D. ibid. (*d*) L. 2. §. 2. D. ibid.

§. 242.

Quinam sexus priuilegio gaudeat?

Non solum foeminae, sed etiam fideiussores defensoris filii, qui ex mandato matris fideiusserunt, ex SCto tuti sunt, quodsi tamen creditor mandatum mulieris ignorauerit, exceptionem SCti replicatione doli repellit (*a*), quam replicam tamen fideiussor mulieri opponere nequit, suum vero a defensore, pro quo fideiussit, negotiorum gestorum actione repetit (*b*).

(*a*) L. 6. 16. §. 1. D. ad SCtum Vellei. L. 14. C. ibid. (*b*) L. 7. D. ibid.

§. 243.

Casus sub Legis prohibitione comprehensi.

Plenissime mulieribus SCtum prospectum voluit, proinde huc pertinet: 1) fideiussio (*a*); cum qua pari passu ambulat constitutum debiti alieni (*b*); 2) expromissio (*c*); 3) mutui datio (*d*); 4) defensio etiam mariti, filii, patris (*e*), propter cautionem iudicati; 5) pignoris datio (*f*); 6) Delegatio debitoris sui; quodsi autem delegatus debitor mulieris non fuerit, hic

etiam

etiam exceptione SCti Velleiani vtitur (*g*); 7) correalis obligatio (*h*); 8) Si procurator mulieris ex eius mandatu pro alio intercesserit (*i*); 9) Venditio, si pretium pro alio solutum sit (*k*). In genere 10) omnis omnino intercessio siue susceptio alienae obligationis, tam veteris quam nouae, tam totalis, quam partialis (*l*), exclusa omni fraude Legis (*ll*). In dubio itaque mulier cum alio simul contrahens, magis intercessisse quam principaliter contraxisse praesumitur (*m*), quod maxime de vxoribus cum maritis correaliter se obligantibus verum est; proinde cautus sit, qui vxorem cum marito correaliter obligare intendit, vt vxorem, quamuis non fideiubeat, auth. si qua mulier iurato renunciare curet.

(*a*) L. 2. §. 1. D. ad SCtum Vellei.
(*b*) L. 1. §. 1. coll. cum L. 28. D. de const. pec. (XIII. 5.)
(*c*) L. 1. §. 2. D. ad SCt. Vellei.
(*d*) L. 2. §. 1. D. ibid.
(*e*) L. 2. §. 5. D. ibid.
(*f*) L. 8. pr. D. ibid. L. 5. C. ibid.
(*g*) L. 8. §. 4. 6. D. ibid
(*h*) L. 17. §. 2. L. 18. D. ibid.
(*i*) L. 30. §. 1. D. ibid. L. 15. C. ibid. Quod si creditor in fraudem SCti alium fideiussorem, mandante vxore scienter substituisset, repellitur exceptione; si nesciuit, fideiussor quidem tenetur, non vero mulier. L. 32. §. 3. D. ibid.
(*k*) L. 32. §. 2. D. ibid.
(*l*) L. 2. §. 4. L. 26. D. ibid. L. 18. C. ibid. quidam ex L. 21. C. ibid. conficere praetendunt, renunciationem dotis et hyp-

hypothecae constitutionem absque iuramento vim habere ibique alleg. Mev. P. II. Dec. 130. sed perperam; cum haec Lex ad donationem per nuptias restricta est, vti apparet ex Auth. Huic Legi subiuncta et L. Iustin. sequent.

(*ll*) L. 29. §. 1. D. L. 19. C. ibid.

(*m*) L. 8. §. 14. D. ibid.

§. 344.

Casus sub Legis dispositione non comprehensi.

Cessat beneficium Legis in casibus sequentibus: 1) Si mulier callide versata (*a*); 2) Si propriam obligationem, siue principalem (*b*) siue subsidiariam (*c*), suscipiat, non alienam; 3) si quis cum muliere principaliter contraxerit, ignorans, mulierem hoc suscipiendae alienae obligationis causa facere, secus si creditor sciuerit (*d*); 4) Si mulier donat; scientia tamen donatarii non nocet, quia mulier facilius se obligare, quam donare praesumitur (*e*); 5) Si soluat, in solutum det, emtorem deleget alieno creditori (*f*), modo non ex praecedenti intercessione solutio facta sit, ignorans, se SCto munitam esse (*ff*); 6) si pignus remittat (*g*); 7) si mulier pro tutoribus filiorum suorum, imo etiam extraneis, indemnitatem promiserit, cum hac ratione propriam constituat obligationem (*h*); Aliter si repromisit; heredi de adeunda hereditate dubitanti; vt quanto minus

minus a quoque debitore seruari posset, ipsa praestaret (*). 8) Si mulier debitorem suum deleget, quia statim deminuit patrimonium suum (*i*); 9) Si mulier debitori principali heres existat (*k*); 10) Si id pro quo fideiussit, in manibus est mulieris et pauperior non reddatur; vel (*l*) 11) correalem obligationem cum socio in rem communem et quidem talem causam mutuam sumsisset, ex qua, si creditor pecuniam non dedisset, maius damnum passura fuisset (*m*); 12) Si hereditatem emat, aes hereditarium in se transscribat, vel pro fideiussore suo intercedat; *non enim loco minoris viginti quinque annis per omnia habenda est mulier* (*n*). 13) Si maiorennis post biennium consensum iterum declaret (*o*); quod tamen exulat in intercessione pro marito (*p*); 14) Si mulier pretium fideiussionis proportionatum acceperit, et in instrumento publico vel quasi publico, vel etiam sine scriptura coram tribus testibus, hoc confessa sit (*q*); 15) Si pro libertate (*r*) et 16) pro dote (*s*) fideiusserit; 17) Si renunciauerit SCto, et quidem *absque iuramento*, si pro extraneo; *cum iuramento* si pro marito (*t*) fideiusserit, vtroque tamen casu vel coram tribus testibus vel iudicialiter certiorata (*u*). 18) Si apud minorem se obligauerit, debitor principalis vero soluendo non existat (*v*); priuilegium enim aetatis vincit priuilegium sexus. 19) Si mulier cautionem iudicati pro eo praestiterit,

rit, qui condemnatus regressum contra eandem habet (*w*). 20) Si post mortem debitoris principalis constituat, quod in vxore adhuc dubium; sed verior est sententia affirmatiua quia ratio Legis mortuo marito cesset. Bergeri Oec. Iur. p. 617. arg. L. 4. C. ad SCt. Vellej. Cothmann 5. R. 48. Mev. P. 7. dec. 229. Diff. Carpz. 2. 16. 3.

(*a*) L. 2. §. 3. D. L. 23. L. 30. pr. ad SCtum Vellei. L. 5. 18 C. ibid.

(*b*) L. 25. D ibid. L. 2. 12. C. ibid.

(*c*) L. 3. D. L. 27. §. 2. D. ibid.

(*d*) L 4. pr. L. 11. 12. 13. pr. L. 17. pr. §. 1. L. 19. §. 5. L. 27. pr. L. 28. §. 1. L. 29. pr. D. L. 10. C. ibid. Obstare videtur L. 13. C. ibid. Sed ita explicanda: quod versio naturam contractus non mutet, proinde non noceat creditori, si causam versionis sciuerit, modo ab initio reuera mulieri mutuum datum sit.

(*e*) d. L. 4. §. 1. L. 21. §. 1. ibid.

(*f*) L. 5. D. ibid. L. 1. 2. 4. C. ibid.

(*ff*) L. 9. C. ibid.

(*g*) L. 8. pr. D. L. 11. L. 21. C. ibid.

(*h*) L. 8. §. 1. L. 19. pr. §. 1. 2. D. L. 6. pr. C. ibid. Alia decisio d. L. §. 1. et 2. Lectio d. §. 2. admodum ambigua et CVIACIVS pro *tuetur* legendum esse vult. *tenetur.*

(*) L. 19. §. 4. D. ibid.

(*i*) L. 8. §. 5. L. 24. pr. D. L 2. C. ibid.

(*k*) L. 8. §. 13. D. ibid.

(*l*) L. 15. 16. pr. L. 21. pr. L. 22. D. ibid.

(*m*) L. 17. §. 2. D. ibid.

(*n*) L. 13. pr. L. 32. pr. D. ibid.

(*o*) L. 22. C. ibid. Aliter Iure Pandectarum L. 1. §. 1. D. de pec. const. (XIII. v.)

(*p*) Auth. si qua mulier C. ad SCt. Vellei.

(*q*)

(*q*) L. 23. per tot. C. ibid.
(*r*) L. 24. C. ibid.
(*s*) L. vlt. C. ibid.
(*t*) c. 9. X. de iureiur. (II. 24.) coll. cum Auth. si qua mulier C. ad SCt. Vellei.
(*u*) Ord. Not Maxim. §. 12. L. 23. §. 2. C. ad SCt. Vellei. Absolute iudicialis renunciatio iurata desideratur in matribus tutricibus L. vlt. C. quando mulier (V. 35.) Nou. 118. c. 5.
(*v*) L. 12. D. de min. (IV. 4.)
(*w*) L. 3. D. ad SCt. Vellei.

§. 245.
Effectus intercessionis inualidae.

Quodsi mulier contra SCtum (§. 252.) intercesserit, bis fruitur beneficiis: 1) exceptionem habet ex SCto, quae a) heredibus, b) fideiussoribus (§. 251.) et quidem ad effectum litis ingressum impediendi competit (*a*), c) in executione opponitur (*b*); d) imo solutum condictione indebiti repetitur (*c*), cum debitum naturale reprobatum sit; multo itaque magis e) a Iudice ex officio haec exceptio attendi debet. Pignora non tenentur, sed cum fructibus etiam a tertio vindicantur (*d*). 2) Mulieri ex SCto ita succurritur vt in veterem debitorem aut in eum qui pro se constituisset mulierem ream, actio restituatur (*e*); quae actio etiam aduersus debitorem restituitur, licet creditor mulieri heres exstiterit (*f*) vel acceptum tulerit (*g*); sed hodie hoc casu debitorem liberatum putarem.

rem. Non autem restituitur actio contra debitorem principalem, si acceptilatio mulieri facta, quae etiam solutum repetere nequit (*h*); vel debitor principalis non obligatus sit; vel restitutione in integrum gaudeat (*i*). Hae actiones, (quae restitutoriae, rescissoriae vel institutoriae vocari solent) heredibus et in heredes et perpetuo (*k*), imo contra fideiussores dimissos dantur (*l*), et pignora creditori restituto cedunt, quae mulier forsan accepit (*m*). 3) Si creditori mulier expromissionem constituerit, tenetur ad alium fideiussorem constituendum (*n*).

(*a*) L. 20. C. ad SCt. Vellei.

(*b*) L. 11. D. ad SCt. Maced. (XIV. 6.)

(*c*) L. 40. pr. D. de cond. indeb. (XII. 6.) Aliter atque in SCto Maced. L. 8. §. 2. in fine et §. 3. L. 24. §. 1. D. L. 9. C. ad SCtum Vellei. Potest etiam, si solutum repetere nolit, mandati agere L. 31. D. ibid. Interim mulier, quae parata est iudicium accipere, ne in veterem debitorem actio detur, cauere debet, *exceptione se non vsuram*. L. 32. §. 4. D. ibid.

(*d*) L. 32. §. 1. D. ibid.

(*e*) L. 16. C. ibid. L. 8. §. 2. D. ibid. Vbi casus specialis proponitur. Mulier X fideiubet pro debitore A, sed et mox fideiubet pro creditore B. apud huius creditorem C. IVLIANVS ait; duas esse fideiussiones et restitui 1) B. obligationem contra A. nec non 2) C. contra B. MARCELLVS distinguit: a) vtrum mulier tantummodo in locum debitoris substituta sit, an vero b) quasi debitrix a creditore B. delegata

legata sit C. Hoc casu vnam esse fideiussionem MARCELLVS ait, proinde exceptionem SCti quidem non competere, sed condictionem indebiti institui posse contra delegantem B. ad solutum repetendum vel condictionem (ex iniusta causa scil.) si nondum solutum. L. 1. §. 2. L. 8, §. 6. ibid.

(*f*) L. 8. §. 12. D. ibid.

(*g*) L. 8. §. 9. D. ibid.

(*h*) L. 8. §. 10. D. ibid.

(*i*) L. 8. §. 15. D. ibid.

(*k*) L. 10. D. ibid.

(*l*) L. 14. D. ibid.

(*m*) L. 29. pr. D. ibid. vers. sed non sine ratione.

(*n*) L. 8. §. 8. D. ibid.

§. 246.
De obiecto fideiussionis.

Absolutis iis, quae personam fideiussoris respiciunt, (§. 240.) nunc ad obiectum progredior. Regulariter pro quolibet debito vero, siue ciuili siue naturali, fideiussor accipi potest (*a*), modo honestum sit. Ei autem denegatur actio, qui mandante adolescente luxurioso pro meretrice fideiussit, vel ad huius mandatum meretrici credidit (*b*) Fideiussor tamen exceptionem incompetentis actionis, reo licet contradicente, opponere potest, cum eius intersit, pecuniam potius retinere, quam indebite solutam a creditore mandati vel alia actione repetere (*c*). Fideiussor qui alterum iudicio sistere, poena adiecta, promisit, eadem non statim effluxo spatio committitur, sed varie a Iustiniano distin-

diſtinguitur (*d*), quod tamen hodie vix vſum praeſtare poteſt. In ſpecie prohibetur vxor fideiuſſionem dotis exigere; Extranei ſub ea prohibitione non comprehenduntur.

(*a*) §. 1. I. de fidei., L. 1. 2. 6. in fin., L 7. 16. §. 3. 4. L. 29. 37. 56. pr. §. 1. L. 57. 60. 65. 70. D. de fidei. L. 22. C. ibid.

(*b*) L. 12. §. 11. D. mand.

(*c*) L. 15. pr. L. 32. D. ibid.

(*d*) L. 26. 27. C. ib.

§. 247.

De eſſentialibus fideiuſſionis requiſitis.

Ad formam fideiuſſionis pertinet: 1) ſolennitas verborum (*a*); 2) vt debitum principale ſubſiſtat ſaltem naturaliter (§. 246.); 3) vt fideiuſſor tantummodo accedat debito principali, idque ſaluum maneat, proinde fideiuſſor neque in aliud pro alio, neque in maius, ratione *quantitatis*, *temporis*, *loci* et *modi* obligetur; in minus vero obligatio fideiuſſoria concepta valet (*b*). 4) Fideiuſſiones ſunt ſtrictae interpretationis (*c*) et in dubio contra fideiuſſionem pronunciandum (*cc*), proinde fideiuſſor non tenetur ratione eius, quo in poenam creuit obligatio debitoris principalis (*d*), nec tenetur ad vſuras morae, niſi in omnem cauſam ſe obligauerit (*). 5) Qui pro re principali fideiuſſit, etiam de acceſſoriis tenetur, v. g. fideiuſſores a colo-

colonis dati, etiam ob *pecuniam dotis praediorum* (i. e. fundus instructus cum instrumento (*e*):) tenentur (*f*). 6) Fideiussio generalis omnes species comprehendit: v. g. Si ita a Seio stipulatum fuerit: *Quantam pecuniam Titio quandoque credidero, dare spondes?* et fideiussores accepti, tam Seius quam fideiussores in omnes summas obligati sunt (*g*); Et qui pro colono fideiussit, vna est stipulatio plurium pensionum (*h*).

(*a*) L. 12. C. de fidei. Non est fideiussio, si quis in tabulas vt testis signauit L. 6. C. de fidei.

(*b*) §. 5. I. de fidei. L. 8 §. 7. 8. 9. L. 16. §. 1. 2. L. 34. 42. D. ibid. Inde manarunt decisiones: Si Titio dari stipulatum fuerit a seruo Titii et Sempronii communi, ita vero acceptus fuerit fideiussor: vt Titio aut Sempronio daret, hunc habet effectum, vt Sempronio ante litem contestatam, ignorante et invito Titio, solui possit. L. 16. pr. D. de fidei, §. 62.: Si stipulatio in diem concepta, fideiussor autem sub conditione acceptus fuerit, ius eius in pendenti erit; Quodsi ante diem conditio impleta fuerit, non obligatur fideiussor; Si concurreret dies et conditio, vel etiam diem conditio secuta fuerit, obligatur. L. 16. §. 5. D de fideiuss.

(*c*) L. 44. 68. pr. §. 1. D. de fidei. Sic Creditor, qui conditioni mandato adscriptae in accipiendis hypothecis non paruit, frustra mandatorem conuenit. L. 7. C. de fidei.

(*cc*) L. 38. §. 18. L. 99. pr. D. de V. O. (XLV. 1.) L. 26. D. de reb. dub. (XXXIV. 5.)

(*d*) L. f. D. de fidei.

(*) L. 54. pr. D. locati. (XIX. 2.)

(*e*) L. 2. 20. §. 1. D. de instructo (XXXIII. 7.)

(*f*) L. 52. §. 2. D. fidei.

(*g*) L. 55. D. de fidei.

(*h*) L. 58. pr. D. de fidei.

§. 248.

De effectu fideiussionis. a) *De Iure creditoris respectu fideiussoris.*

Fideiussionis effectus is est, vt debitore sponte non soluente, creditori liberum sit, fideiussorem, eiusque heredem (*a*), saluo iure variandi (*), conuenire ante debitorem principalem (*b*), vt soluat, ita tamen, vt aliquod temporis interuallum inter fideiussionem et solutionem concedi debeat (*c*). Si ita conuentum: si debitor non soluerit, fideiubeo, debitor vero mortuus sit, fideiussoris obligatio incipit, quia verum est, debitorem non soluisse (*d*). Creditor omisso pignore fideiussorem conuenire potest, sicuti etiam interitus pignoris solummodo periculum debitoris et fideiussoris efficit (*e*). Quodsi tamen ita conuentum, vt fideiussor in id teneretur, quantum seruare ex pignoribus nequit, tunc omnino pignora excutienda sunt (*f*). Creditor qui contra debitorem principalem egit, et sua culpa causa cecidit, contra fideiussorem amplius agere nequit (*g*). Gaudent tamen fideiussores hoc casu *beneficio ordinis*, quo fideiussor secundum rigorem Iuris con-

conuentus desiderat, vt debitor principalis prius excutiatur, inde etiam *beneficium excussionis* vocatur. Iure Nouellarum generaliter introductum est, principalem primum conueniendum esse, et si absens sit, certum terminum ad comparendum praefigi, eo vero effluxo fideiussorem cessis actionibus contra debitorem agere debere (*b*). Pluribus fideiussoribus pro eodem debito et eodem debitore (*i*) constitutis, singuli quidem in solidum tenentur; Sed ex epistola D. HADRIANI creditor compellitur, a singulis, qui modo soluendo sunt litis contestatae tempore, partes petere (*k*), quod *beneficium diuisionis* vocamus; quod per clausulam *singuli in solidum* non tollitur (*l*). Plenius hoc beneficium extensum est, Iure nouiori (*ll*). Actione autem inter fideiussores diuisa, et vno ex fideiussoribus *post litem contestatam* soluendo non existente, reliqui huius portionem non sustinent (*m*); Sicuti post litem contestatam mutare creditor viam semel electam non potest (*n*). Transactio inter creditorem et vnum ex fideiussoribus huic quidem, sed non reliquis fideiussoribus prodest (*o*). Si plures sint fideiussores, vnus pure, alius in diem vel sub conditione acceptus, is qui pure acceptus, dum conditio existere potest, in virilem portionem conueniri debet; Quodsi autem confideiussor, tempore existentis conditionis non soluendo sit, restituitur actio in pure acceptum (*p*). Hoc

beneficium aeque heredibus competit (*q*), tam respectu fideiussoris cui succedunt, si plures fuerint, tam inter se pro ratis hereditariis (*r*). Cessat diuisionis beneficium: I) si fideiussor inficiatus sit, in poenam mendacii (*s*). II) Si vnus in solidum conuentus, cautionem iudicatum solui praestet, et desideret, vt confideiussores, qui praesto sunt, conueniantur (*t*); III) Inter fideiussorem principalem et succedaneum (*u*). IV) Qui simul cum muliere fidem interposuit (*v*). V) Qui ex errore totum soluit condictionem non habet (*w*). Vtrumque beneficium et ordinis et diuisionis cessat, si reus promittendi heres fideiussoris existat, et si nihilominus opponatur, replicatione in factum seu doli mali repellitur (*x*).

(*a*) §. 2. I. de fidei. L. 4. §. 1. D. de fidei. L. 24. C. ibid.

(*) L. 60. pr. D. mand.

(*b*) L. 3. 5. C. de fidei. nisi aliter ab initio conventum L. 19. C. ibid.

(*c*) L. 49. §. 2. D. de fidei. vbi fideiussor Romae promiserat se Capuae soluturum. Debitor principalis Capuae erat, querebatur: an confestim agi cum fideiussore possit, et responsum: fideiussoriam obligationem conditionem taciti temporis ex vtriusque persona reciperare, id est: tantum tempus duplicatum fideiussori concedendum intra quod Capuam pervenire potuisset.

(*d*) L. 16. §. 6. D. de fidei.

(*e*) L. 51. § 3. L. 52. pr. D. de fidei. L. 25. C. ibid.

(*f*) L. 17. 18. C. ib.

(*g*) L. 95. §. pen. D. de solut.

(*h*) Nou 4. c. 1. N. 99. cap. 1.

(*i*) L. 43. D. de fidei. Nimis subtiliter PAPINIANVS in L. 51. pr. D. de fidei. inter formulas: *Solidum et partes viriles*, et *solidum aut partes viriles* distinguit.

(*k*) §. 4. I. de fidei. L. 26. D. de fidei. L. 10. §. 1. C. ibid.

(*l*) L. 3. C. de fidei.

(*ll*) Nov. 99 c. 1.

(*m*) L. 51. §. 4. de fidei.

(*n*) L. 16. C de fidei. Sed hoc ius correctum per L. 23. 28. C. ibid. vt scil. contestatione contra vnum ex pluribus mandatoribus, fideiussoribus et reis promittendi facta, alter non liberetur.

(*o*) L. 15. §. 1. D. de fidei.

(*p*) L. 27. pr. D. de fidei.

(*q*) L. 27. §. 3. D. de fidei.

(*r*) L. 49. §. 1. D. h. t.

(*s*) L. 10. §. 1. D. de fidei.

(*t*) L. 10. pr. L. 28. D. de fidei.

(*u*) L. 27. §. 4. D. de fidei.

(*v*) L. 48 pr. D. de fidei. Eadem sed cum distinctione obtinent, si maior et minor fideiusserunt. Aut enim maior ante et minor ex post fideiussit, aut simul; priori casu maior in solidum; posteriori pro rata tenetur, nisi dolo minorem ad fideiubendum induxerit. Ita explicanda obscura decisio L. 48. §. 1. D. de fidei.

(*w*) L. 49. §. 1. D. de fidei.

(*x*) L. 14. D. ibid.

§. 249.

b) *De Iure fideiussoris* α) *respectu debitoris principalis.*

Fideiussor qui soluit quacunque ratione (*a*), vel etiam deposuit (*b*), quod Iure soluere debuit,

buit (c), regressum habet contra debitorem principalem tam quoad sortem, quam quoad vsuras, et in ius creditoris, etiam pignora, succedit (*): 1) *actione mandati* (d), si ad rogatum debitoris fidem interposuerit; 2) *Negotiorum gestorum* actione (e), si sponte hoc fecerit pro debitore ignorante, non pro inuito (f); 3) *quod iussu*, si filius pro patre fideiusserit et soluerit (g); 4) ex *stipulatu*, si fideiussor creditori heres exiltat (h). Agitur autem his actionibus demum, si reuera satisfactionem praestiterit, vel saltem executio immineat (i); item si fideiussori remunerandi animo donationis causa acceptum factum sit a creditore (**); Is vero qui ante diem, debito in diem concepto, soluit, quamuis per errorem, actionem mandati non habet antequam dies reuera venerit, nec iuuatur, si interesse temporis praestare paratus sit (***). Fideiussori eiusque heredi eaedem exceptiones competunt, quae debitori principali (k). Quodsi iniuria Iudicis, quae auerti non potest per appellationem, condemnatus sit fideiussor, hanc iniuriam sustinere debet nec actionem mandati habet (l). Fideiussor exceptionem omittens, quam habet ex sua persona, actione mandati gaudet, non vero is, qui exceptionem scienter omittit, quae debitori principali competit, modo facultatem habuit, rei conueniendi desiderandique, vt ipse potius Iudicium susciperet l. suo l. procuratorio

rio nomine (*ll*). Omnis etiam actio ei denegatur, qui pecunia accepta *et quidem suo periculo* spopondit; si vero hoc non actum est, vt suo periculo sponderet, vtilis ei actio competit (*m*). Si debitor principalis iam soluit ignorante fideiussore, et hic iterum soluit, actionem mandati habet; Debet autem debitor denunciare fideiussori (*n*). E contrario si fideiussor soluit debitori principali id nunciare debet, ne hic iterum soluat, alias regressum contra eundem (*o*) non habet, praeterquam quod eum adigere possit, vt condictionem indebiti aduersus creditorem, qui duplum accepit, cedat; Creditor tamen duplum scienter accipiens, condictione indebiti tenetur, sed si haec cesset, stellionatus reus est (*p*).

(*a*) Proinde is confestim actione mandati agere potest, qui debitorem suum delegat, quamuis inidoneum. L. 18. D. de fidei.

(*b*) L. 64. D. de fidei.

(*c*) Qui pro pupillo sine tutoris auctoritate, pro prodigo, pro furioso fideiussit et soluit, mandati actionem non habet. L. 25. D. de fidei. Si falso procuratori solutum sit a fideiussore, non quidem actionem mandati sed condictionem contra falsum procuratorem habet. L. 26. §. 5. D. mand.

(*) L. 1. 2. 8. 18. C. mand.

(*d*) §. 6. I. de fidei.

(*e*) L. 30. D. de fidei. L. 20. §. 1. D. mand.

(*f*) L. 40. D. mandati (XVII. 1.) L. vlt. C. de neg. gest. (II. 19.) L. 6. §. 2. L. 18. 40. D. mand. L. 6. C. ibid.

(*g*) L. 10. §. 2. D. de fidei.

(*h*) L. 21. §. 5. D. de fidei.

(*i*) L. 45. D de fidei.

(**) L. 10. § 13. L. 12. pr. §. 1. 2. L. 26. §. 3. ibid.

(***) L. 22. pr. §. 1. L. 51. D. mand. L. 31. D. de fidei.

(*k*) L. 49. pr. D. de fidei.

(*l*) Ita intelligenda est L. 67. D. de fidei: nec expungenda verba: *scilicet si culpa tua iniustae damnationis causam praebuisti*, quae de appellationis omissione intelligenda. Ergo si culpam non admiserit, iniusta condemnatio damnum fideiussoris esse nequit. Haec interpretatio luculenter confirmatur per L. 10. C. mandati (IV. 35.) Idem affirmatur, si in maiorem quantitatem se condemnari passus sit, nec appellauerit L. 8. §. 8. D mand. Excusatur tamen fideiussor qui ignorauit; qui paupertate impeditus fuit; qui debitori denunciauit, vt ipse litem susciperet.

(*ll*) L. 10. §. 12. D. mand.

(*m*) L. 6. in fin. D. mand. (XVII. 1.)

(*n*) L. 8. §. 7. 8. D. mand.

(*o*) L. 29. pr. §. 1-4. D. mand.

(*p*) d. L. 29. §. 5. D. ibid. Nulla apparet ratio, cur tantummodo criminalis persecutio detur, quando condictio cessat.

§. 250.

β) *Respectu confideiussorum.*

Qui ex pluribus fideiussoribus soluit, regressum stricto Iure non habet, contra fideiussores (*a*), nisi inter se aliter conuenerint. Gaudet tamen fideiussor beneficio *cedendarum actionum* (*b*), vi cuius, antequam creditor actiones suas

suas contra debitorem principalem et reliquos fideiussores, item pignus (*c*), non cesserit, ad solutionem compelli nequit. Vtilius actiones ante solutionem ceduntur (*d*), sed et post solutionem, maxime ex Constitutione D. Pii (*e*) actiones cedi possunt (*f*), imo absque cessione Confideiussores recte conueniuntur (*g*). Ei autem denegatur regressus, qui pluribus confideiussoribus existentibus, et debitore soluendo non existente, solidum creditori soluerit, nec beneficio diuisionis vsus est (*h*).

(*a*) L. 39. D. de fideiuss. L. 11. C. ibid.

(*b*) L. 17. 39. 41. §. 1. D. de fidei. d. L. 11. C. ibid.

(*c*) L. 2. 21. C. de Fidei. Quodsi tamen creditor pignora ex alia caussa obligata habeat, non prius compellendus est transferre pignora, quam omne debitum exsoluatur. d. L. 2.

(*d*) L. 76. D. de solut. L. 1. C. de cont. tut. iud.

(*e*) L. 16. D. de pactis. L. 7. 8. C. de hered. vel act. vend.

(*f*) L. 36. D. de fidei. est enim instar venditionis nominis, et creditor tenetur ad id ipsum, vt praestet actiones.

(*g*) L. 69. D. de fidei.

(*h*) §. 4. I. de fidei.

§. 251.

De modis tollendi fideiussionem.

Fideiussio regulariter tamdiu durat, donec obligatio principalis extincta, nec fideiussori liberum est, inuito creditore, fideiussionem re-

 vocare.

vocare, Fideiussor tamen debitorem adigere potest, vt eum liberet (*a*). Quodsi tamen creditor differat, suum exigere a debitore principali, remedio ex L. si contendat creditorem ad agendum prouocat; non autem liberatur fideiussor, si creditor, licet interpellatus, cessauerit, pignus distrahere, vel debitum exigere (*b*). Agere tamen aduersus debitorem potest, vt eum liberet, praesertim si fideiussor domi pecuniam non habeat, et vel diu steterit in obligatione, vel debitor cessauerit in solutione vel bona dilapidare incipiat (*c*). Tollitur autem fideiussio 1) *tempore praestituto elapso* (*d*); qui tamen mandauit alteri pecunias credere suo periculo, quoad vixerit debitor, postea interpellatus non respondet, etiam post mortem debitoris tenetur (*). Qui tamen promisit, certo die debitorem soluturum, etiam vlterius tenetur, agere tamen potest die elapso ad liberationem. Quodsi vero creditor eiusmodi debitori inconsulto fideiussore inducias concesserit, maxime si postea ad inopiam vergerit, fideiussor liberatur (**) 2) *Obligatione principale sublata* (*e*); 3) *Confusione*: nam si 1) heres existat ei, pro quo interuenerat, tanquam heres, non tanquam fideiussor tenetur (*f*). 2) Si creditor debitorem principalem heredem reliquerit, liberatur fideiussor; non vero liberatur debitor principalis, si fideiussor a creditore heres institutus fuerit (*g*). 4) Non autem

tem tollitur obligatio per publicationem bonorum vel capitis supplicium (*h*).

(*a*) c. 3. 5. X. de fidei.
(*b*) L. 41. pr. L. 62. D. de fidei. quamuis in d. L. 41. actio non prorsus denegetur. Verba: *non temere* idem significant, quam non facile.
(*c*) L. 38. §. 1. D. mand. L. 10. C. ibid.
(*d*) Non quidem absolute, sed per exceptionem pacti L. 44. §. 1. D. de O. et A. Hodie vero ipso Iure.
(*) L. 59. §. 5. D. mand.
(**) L. 7. C. L. 14. D. loc. cond.
(*e*) L. 68. §. 2. D. de fidei. Etiam per nouationem L. 4. C. ibid.
(*f*) L. 5. 50. D. de fidei. L. 24. C. ibid.
(*g*) L. 21. §. 3. de fidei. L. 38. §. 1. L. 50. ibid. L. 93. D. de solut. (XLVI. 3.)
(*h*) L. 51. §. fin. L. 53. D. de fidei. L. 1. L. 20. C. ibid.

§. 252.

De mandato qualificato.

Absolutis iuribus fideiussionis, commodum est, vt ad negotia affinia transeamus. Mandatum simplex opponitur qualificato; Hoc susceptionem alienae obligationis coniunctam habet, et a fideiussione differt in modo obligandi, cum haec verba solennia, mandatum qualificatum vero solum consensum desideret. Mandatum qualificatum occurrit, quoties aliquis mandat, vt tertio, suo periculo, mutuum det vel exactionem debitae pecuniae differat (*a*). In genere

nere pro omnibus caufis pro quibus fideiuffor conftitui poteft, etiam mandatum recte contrahitur (*b*). Eadem beneficia mandatori competunt, quae fideiuffori (*c*), et quoad effectus iuris hodie nulla differentia inter mandatum qualificatum et fideiuffionem occurrit.

(*a*) L. 71. § 2. D. de mand. (XVII. 1.) L. 7. fidei. L. 19. C. ibid. §. 6. I. de mandato. (III. 27.) L. 12. §. 14. D. mand. (XVII. 1.) L. 7. C. mand. (IV. 35.) (*b*) L. 32. D. mand. (*c*) L. 13. D. de fidei.

§. 253.

De conftituto, eiusdemque conceptu et diuifionibus.

Conftitutum eft pactum praetorium (*a*), quo quis id, quod ante promiferat, ex interuallo non modico, iterato absque tamen nouatione promittit. Pactum nudum actionem non producebat apud Romanos, propter incertitudinem confenfus, vti Romani philofophati funt, iteratum vero confenfum Praetor pro vera animi fententia accipiebat, et inde huic conuentioni vim actionis tribuere non dubitauit. Aliud conftitutum eft *debiti proprii*; aliud *debiti alieni* (*b*). Hoc fimilitudinem cum fideiuffione habet, et cum hodie ftipulationes non fint in vfu, ftipulatio vero ad effentiam fideiuffionis pertineat, euidens eft, hodie non dari fideiuffiones

iussiones in sensu Iuris romani, sed quod fideiussionem appellari solitum est, merum esse constitutum. Constituto vero debiti proprii hodie non indigemus, quod ad effectum actionis, cum pactum primum eandem efficaciam habeat, quam reiteratum. Interim geminatus et reiteratus consensus exceptionem doli, metus erroris, laesionis, non numeratae pecuniae, rei non sic sed aliter gestae, SCti Velleiani (§. 244. 13) excludit.

(*a*) §. 8. et 9. I. de Act. Postea lege ciuili approbatum, inde etiam perpetua nata est actio. L. 2. C. de const. pec. (IV. 18.)

(*b*) L. 1. 2. C. de const. pec. (IV. 18.) citt. §. I.

§. 254.

Quis constituere possit?

Qui naturalem facultatem habent se aliis obligandi, iis non deneganda facultas constituendi. Proinde filiusfamilias constituere potest; Non vero pupillus absque tutore (*b*); Praeter facultatem constituendi etiam animus constituendi est inspiciendus (*c*), et constituens seipsum non tertium constituendo obligare valet (*d*); quemadmodum etiam conueniri nequit, vt tertio soluatur (*e*), quod tamen hodie secus est. (§. 13. n. 12.) Etiam per liberam personam constitui potest (*f*), quod hodie dubio caret.

(*a*)

(*a*) L. 1. §. 3. D. de pec. conft. (XIII. 5)
(*b*) L. 1. §. 1. D ibid.
(*c*) L. 1. §. 4. D. ibid.
(*d*) L. 5. §. 4. D. ibid.
(*e*) L 5. §. 5. feq. L. 6. 7. 8. D. ibid.
(*f*) L. 15. D. ibid.

§. 255.

De Obiecto.

In fideiuffione *aliud pro alio* promitti non poffe, fupra euictum eft, (§. 256. n. 3.) fecus in conftituto (*a*). *Plus* autem quam eft in debito principali conftitui nequit (*b*). In die vero et loco mutatio permittitur (*c*). Debitum quodcunque etiam naturale eft obiectum conftituti (*d*), non mere ciuile (*e*), modo verum fit (*f*); proinde id quod fub conditione debetur, fiue pure fiue certo die conftituatur, exiftente demum conditione debetur; non exiftente, perimitur vtraque actio (*g*). Ante Iuftinianum conftitutum non de aliis rebus, quam fungibilibus iniebatur, poftea vero ad omnes res, de quibus pacifci licet, extenfum (*h*).

(*a*) L. 1. §. 5. D ibid.
(*b*) L. 1. §. 8. in fine. L. 11. §. 1. L. 12. D. de pec. conft.
(*c*) L. 3. §. 2. L. 4. L. 5. pr. D. ibid.
(*d*) L. 1. §. 6. et 7. D. ibid.
(*e*) L. 3. §. 1. D. ibid
(*f*) L. 11. pr. D. ibid. L. 2. C. ibid. verf. ita tamen, vt - - pro iam debito fiat conftitutum, cum fecundum receptitiam actionem res exigeba-

gebatur, etiam si quid non fuerat debitum.

(g) L. 19. pr. D. ibid.

(b) L. 2. C. de const. pec. §. 8. et 9. I. de Act.

§. 256.
De forma.

Tenetur constituens, siue certam quantitatem adiecerit, siue non (*a*). Constitutum inter praesentes et absentes, per nuncium, per epistolas et quibuscunque verbis contrahi potest (*b*). Si verba impersonaliter concepta sint: v. g. *Satisfiet tibi non tenetur constituens*. Si autem dixerit: *Satisfiet et a me et Caio et Titio*; His non consentientibus pro rata tantum tenetur. Denique si dixerit: *aut a me aut a Titio erit satisfactum*, hoc non consentiente, in solidum constituens tenetur (*c*). Ratio differentiae in eo posita est, quod in priori casu copulatiue nominentur, in posteriori vero disiunctiue.

(*a*) L. 14 pr. D. de pec. const.

(*b*) L. 5. §. 3. L. 14. §. 3. L. 24. 26 27 D. ibid.

(*c*) Auth. Si quando C. de const. pec.

§. 257.
De effectu.

Constitutum semper aequitatis rationem habet (*a*); ergo etiamsi certus locus et dies adiectus

ctus est, tamen vbique et omni tempore exemplo arbitrariae actionis et solui et peti potest (*b*). Si duo, quasi rei, constituerunt, tenentur in solidum (*c*); Attamen gaudent beneficio et ordinis et diuisionis, argumento a fideiussione ducto (*d*). Tenet constitutum, si modo tempore constituti debitum adfuerit, licet post constitutum debitum per lapsum temporis extinctum sit (*e*). Qui egit hac actione, actionem priorem, quam habebat, non amittit, quia obligatio constituti est accessoria (*f*). Nullo die adiecto, tempus modicum, non minus decem dierum, ad soluendum dari debet (*g*), quamuis hic terminus ad arbitrium Iudicis pertineat. Qui constituit se soluturum, satisdationem loco solutionis offerre nequit, ille tamen qui satisdationem constituit, pignora vel fideiussores offerre potest (*h*). Ex constituto datur actio praetoria a Iustiniano confirmata et cum actione *receptitia* transfusa (*i*).

(*a*) L. 30. D. de pec. const.

(*b*) L. 16. §. 1. L. 17. D. L. 18. pr. ibid. Hoc tamen ita accipiendum, vt interesse loci et temporis, ex ipso die constituti aestimandum, praestetur.

(*c*) L. 16. pr. D. ibid.

(*d*) L. 3. C. ibid.

(*e*) L. 18. §. 1. D. ibid.

(*f*) L. 18. §. 3. L. 28. ibid.

(*g*) L. 21. §. 1. D. ib.

(*h*) L. 21. §. 2. D. ib. vbi pro *satisfacere* legendum puto satisdare.

(*i*) *Receptitia* actio vocatur illa actio stricti Iuris, quae ex contractu argentarii dabatur. *Theophilus* in Paraphr. I. §. 8.

For-

Formular einer Bürgschaft über eine obligationem certi.

Wir Endes bemeldete Eheleute vor uns, unsere Erben und Erbnehmen mittelst diesem urkunden und bekennen:

Demnach der Mousquetier bey hiesigem löblichen N..schen Regimente Johann Adam N. unseres respective Vaters und Schwiegervaters Haus vor 400 rthlr. käuflich an sich gebracht, und sich allhier häuslich zu besetzen, dahingegen die Kriegsdienste zu verlassen gewillet, dabey aber nach denen hiesigen Landesgesetzen, nahmentlich nach der im 3ten Theile cap. 3. p. 174. et seq. des Corporis Constitut. Calenberg. enthaltenen Verordnung erfordert wird, eine Caution auf sechzig Rthaler dahin zu bestellen, daß gedachter Mousquetier Johann Adam N. das Haus längstens 6 Wochen nach erhaltenem Abschiede würklich beziehe, und in kurzer Zeit nicht wieder verlasse, wiedrigenfalls die 60 rthlr. gänzlich verfallen seyn sollten, und denn gedachter Johann Adam N. uns beyde ersuchet, sothane Bürgschaft vor ihn zu bestellen, wir auch selbige zu übernehmen uns entschlossen; Als setzen wir beyde Eheleute unser sämtliches Vermögen überhaupt, insbesondere aber das an der Mühlengasse Ecke zwischen seel. Herrn Bürgermeister N. und des Tuchmacher S. Häusern belegene mit der Ehefrauen eigenthümlich zustehende Wohn- und Brauhaus, zum

öffentlichen Unterpfande dergestalt und also ein, daß, im Fall gedachter Johann Adam N. das von unserm respective Vater und Schwiegervater vor 400 rthlr. erkaufte Haus entweder binnen der Ordnungsmäsigen Zeit nicht annehmen, oder in kurzer Zeit wieder verlassen würde, wir obige sechszig Rthaler ohnweigerlich bezahlen, und in das Gerichte liefern wollen. Begeben uns auch der denen Bürgen zu gute verordneten Rechtswohlthaten nahmentlich des beneficii ordinis, welches darinn bestehet, daß der Bürge nicht ehender belanget werden kann, bis der Hauptschuldner völlig ausgeklaget, von selbigem aber nichts erhalten werden können, imgleichen des beneficii diuisionis vermöge welches von mehreren Bürgen einer nicht auf die ganze Summe, sondern nur vor seinen Antheil belanget werden kann, und wollen dahero: daß ohne den Hauptschuldner völlig auszuklagen, von einem ieden das ganze nehmlich 60 rthlr. gefordert werden soll; gestalten auch ich Anna Margaretha N... gebohrne H... mich der dem weiblichen Geschlecht zu gute verordneten Rechtswohlthaten, nähmlich dem SCto Vellei.: Inhalts dessen keine Frauensperson aus einer Bürgschaft zu bezahlen verbunden ist, imgleichen wegen der vor meinen Mann auf den Fall übernommenen Hälfte, wenn von mir die ganze Summe gefordert wird, der Auth. si qua mulier C. ad SCt. Vellei. nach welcher keine Ehefrau vor ihren Mann sich gültig ver-

verbürgen und dessen Verbindlichkeiten überneh-
men kann, jener ohne Eyd, dieser aber eydlich und so wahr mir Gott und sein heiliges Wort helfen soll, begebe. Nichtweniger entsage ich auch dem einer Frauen, wegen ihres Brautschatzes und Eingebrachten zustehenden Vorzugsrecht vor andern Gläubigern und will bey etwa sich eräugnendem Concurs mich dessen in Ansehung dieser 60 rthl. nicht bedienen. Dessen allen zu wahrer Urkunde haben wir diesen Bürgschein von uns gestellet, selbigen nach geschehener Vorlesung und Verständigung eigenhändig respective unterschrieben und mit 3 Kreutzen bezeichnet; wollen auch E. E. Rath um die obrigkeitliche Confirmation geziemend ersuchen. Alles getreulich sonder Argelist und Gefährde. So geschehen Göttingen ꝛc.

Formular einer Bürgschaft über eine unbestimmte Quantität.

Kund und zu wissen sey hiermit jedermänniglich: Demnach Herr Anton N. von Königl. Churfürstl Cammer am 16 Novembr. 1762. zu der N. Stelle befördert, und denn derselbe gleich bey dem Antritt seines Dienstes sein gesamtes Vermögen Königlicher und Churfürstlicher Cammer pro hypotheca speciali verschrieben, daneben eine Caution auf 6000 rthlr. erfordert worden, ich mich aber auf bittliches Ansuchen des Herrn

N bereit finden lassen, diese Bürgschaft salua hypotheca iam constituta, zu bestellen; als verbinde ich mich hierdurch vor mich, meine Erben und Erbnehmen auf das kräftigste, vor alle dasjenige, so der Herr N. in seinen Amtspflichten oder was ihm sonst von denen hohen Landes-Collegiis oder andern Obrigkeiten in Amts-Sachen aufgetragen werden mögte, vom heutigen Tage anzurechnen, verabsäumet und sich auf einige Weise zu Schulden kommen lässet, bis auf die Summe von 6000 rthlr., schreibe sechs tausend Reichsthaler in alten vollwichtigen Louisd'or, das Stück zu 5 rthlr. gerechnet, als Bürge dergestalt zu haften und einzustehen, daß wenn demselben von bemeldeter Zeit anzurechnen einiger Defect gezogen oder sonst etwas zu vergüten angemuthet würde, dieses nicht blos mit ihm allein ausgemachet, sondern mir zu Wahrung meiner Nothdurft zeitig Nachricht gegeben werde, daneben auch dessen Rechnung nicht über ein Jahr, nach dem Schlusse eines jeden Jahrganges, unabgenommen bleibe, wiedrigenfalls aber, daferne ich nicht bey Liquidirung derer restituendorum, so vom heutigen Tage anzurechnen, ihm zu Schulden kommen, adcitiret würde, oder auch die Rechnungen über 2 Jahr unabgenommen liegen blieben, will ich ersteren Falls nicht anders verbunden seyn, als wenn mir alle Rechnungen und monita vorgeleget, und ich mit meiner Nothdurft genugsam gehöret worden, letzteren Falls aber

aber nur vor diejenige Schaden haften, so binnen denen zwey Jahren zugefüget wordeu, soferne selbige sich nicht über die bemeldete 6000 rthlr. belaufen.

Gleichwie übrigens denen Bürgen das beneficium ordinis zustehet, Kraft dessen sie verlangen können, daß der Hauptschuldner zuerst executiret werde, ehe sie belanget werden können, als begebe ich mich dessen hierdurch wissentlich und wohlbedächtlich und will vielmehr geschehen lassen, daß ich nach vorbemeldeter Liquidation derer restituendorum noch vor dem Hauptschuldner belanget werde.

Zur Sicherheit Königlicher und Churfürstlicher Cammer setze ich hiermit die bey hochlöblicher N... schen Landschaft belegte Capitalia, von 4000 und respective 2000 rthlr. in Louisd'or à 5 rthlr. vermöge hierbey übergebenen Original-Obligationen vom 16ten Aug. 1747. und 4ten May 1753, und will, daß sich Königl. und Churfürstliche Cammer daran auf den sich begebenden Fall quaestionis auf das schleunigste bezahlt machen soll, gestalten ich hierdurch bewillige, daß hochlöblicher Landschaft denunciiret werde, mir, bevor ich nicht von dieser Bürgschaft entlediget worden bin, nichts vom Capital, sondern blos die jährlichen Interessen zu bezahlen.

Urkundlich haben beyde Theile diesen Bürgschein wissentlich und wohlbedächtlich von sich ge-

stellt, eigenhändig unterschrieben und untersiegelt. So geschehen N. den 1sten Aug. 1764.

(L. S.) N. als Bürge.
(L. S.) N. p. t. N. zu N.

TITVLVS XI.

DE MANDATO.

§. 258.
Transitus.

Absolutis contractibus realibus, consequens est, vt de consensualibus agamus. Dicuntur autem contractus consensuales, qui solo consensu, perfecte declarato, perficiuntur, cum reliqui contractus praeter consensum aliud adhuc signum, e. g. rei traditionem, verba solennia, vel scripturam solennem desiderent (*a*). Ad consensualium contractuum classem Romani referunt: I.) MANDATVM, II.) SOCIETATEM, III.) EMTIONEM VENDITIONEM, IV.) LOCATIONEM CONDVCTIONEM, denique ex constitutione ZENONIS. V.) EMPHYTEVSIN (*b*), quorum quatuor posteriores bilaterales sunt, prior autem vnilatera-

teralis. (§. 22.) Conuentiones quae in ſolo germanico natae ſunt ad conſenſuales referendi ſunt omnes, cum Germani iſtud artificium Legislationis ignorarunt, quo Romani ſigna perfecti contractus determinarunt.

(a) §. vn. I. de obligat. ex conſenſu. (III. 23.)

(b) §. 3. I. de locat. cond. (III. 25.)

§. 259.

Idea mandati, diſtinctiones et diuiſiones.

Mandatum eſt: *contractus conſenſualis, quo negotium honeſtum, ſecundum praeſcriptum domini gratis expediendum ſuſcipitur* (*a*). Diſtinguitur 1) *a locatione conductione operarum*, qua quis aliena negotia illiberalia erga mercedem conuentam ſuſcipit; 2) a *contractu innominato do vt facias*, quo negotia liberalia, interueniente honorario, ſuſcipiuntur; 3) a *negotiorum geſtione*, qua quis negotia aliena ſine mandato, vel ratihabitione opere nondum perfecto, vtiliter et gratis gerenda, inſcio domino non prohibente ſuſcipit; 4) a *curatione funeris alieni*; 5) a *Iuſſu*, quo Dominus vel Paterfamilias ſeruo vel filiofamilias aliquid gerendum committit; 6) a *Conſilio* (*b*), quod non obligat, niſi doloſum ſit (*c*) vel ex artis peritia proficiſcatur (*d*). 7) A *Commendatione* (*e*); 8) *Nun-*

8) *Nuncius* et mandatarius nihil commune habent; is enim tantummodo instrumentum voluntatis significandae est, proinde actiones nec actiue nec passiue in eum transferuntur. Divisiones mandati sunt hae: A) aliud est *simplex* aliud *qualificatum*, quorum hoc intercessionem coniunctam habet; (§. 252.) (*f*) B) Aliud *generale* (*g*), aliud *speciale*; C) Aliud *expressum*, aliud *tacitum* (*h*).

a) Non valet mandatum in personam incertam collatum L. 2. pr. L. 8. §. 1. D. de Proc. (III. 3.) sicut et mandantem L. 5. D. de N. G. (III. 5.)

b) §. 6. I. de mand. L. 2. D. ibid. L. 1. §. 14. D. depositi (XVI. 3.) De Proxeneta vid. L. 2. D. de proxenet. (L. 13.)

c) L. 10. §. 7. D. mand. vbi de eo, qui affectionem amicalem promisit in monendis procuratoribus. c. 62. de R. I. in 6. L. 47. D. de R. I.

d) §. 8. I. ad L. Aquil. (IV. 3.)

e) L. 12. §. 12. D. mand.

f) §. 2. I. de mand. §. 6. ibid. vers. *Et adeo haec ita sunt.* L. 6. §. 4. D. mand.

g) Huius formula est in L. 60. §. 4. D. mand. quod tamen vltra intentionem ex nudis verbis non porrigendum ibid. in fin. L. 1. §. 1. de Procur. (III. 3.) In mandato generali non continetur transactio L. 60. D. ibid. neque procuratori omnium bonorum alienatio permittitur, nisi quoad fructus vel alias res perituras, L. 63. ibid.

h) L. 6. §. 2. L. 18. et 53. D. mand. L. 6. C. ibid.

§. 260.

§. 260.
De Personis.

Concurrunt ad hoc negotium *Mandans* et *mandatarius*; vel *procurator*. Ille in mandato qualificato proprie *mandator* vocatur (*a*), quamuis etiam saepius in mandato simplici mandans sub hac denominatione veniat (*b*). *Plures mandantes* regulariter quidem in solidum obligati sunt, gaudent tamen beneficio diuisionis (*c*). *Plures mandatarii* obligantur in solidum, dummodo ab vtroque nihil praeter debitum exigatur (*d*). Pluribus procuratoribus, in solidum, simul datis, occupantis melior conditio est (*e*). *Heres* mandatarii etiam ex dolo defuncti in solidum tenetur, quod ex natura contractus amicorum fluxisse videtur (*f*). Mandare possunt, qui facultatem disponendi habent; Mandari potest iis, qui se aliis obligare valent, vel saltem artis peritiam profitentur. Miles *procurator* esse prohibetur, nisi sit veteranus, vel tempore litis contestatae haec exceptio omissa, vel causam communem omnis sui numeri (i. e. militum) persequatur, vel in rem suam datus sit (*g*). Eadem et in mandato obtinere nullus dubito. Singulare est, quod Iure Romano per hominem liberum acquiri non possit (*h*), quod tamen hodie minime obseruatur.

a) Arg. *L.* 10. §. 11. D. mand.
b) *L.* 26. 46. 49. 58. D. mand.
c) *L.* 1. §. fin. *L.* 4 §. 1. et fin. D. de exercit. act. *L.* 13. §. fin. *L.* 14. D. de instit. act.
d) *L.* 59. § 3. *L.* 60. §. 2. D. mand.
e) *L.* 32. D. de proc.
f) *L.* 12. 49. D. de O et A., quod proinde non ad omnes contractus porrigendum et cum hoc temperamento intelligenda est §. 1. I. de perpet. et temp. act (IV. 12.)
g) *L.* 8. §. 2. D. de Proc.
h) §. 5. I. per quas personas cuique acquir. (II. 9.) *L.* 126. §. 2. de V. O.

§. 261.
De Obiecto.

Obiectum mandati est; negotium a) tam iudiciale quam extraiudiciale; b) honestum; Mandatum inhonestum obligationes quidem civiles non producit (*a*), bene vero et mandantem et mandatarium aequa lance ad poenam obligat, imo mandans in hoc mandato rei illicitae de excessu mandati tenetur (*b*); c) negotium proprium mandantis; mandantis et mandatarii; mandantis et alienum; mandatarii et alienum (*c*); d) mandatum negotium antecedere non illud sequi debet (*d*); alias ratihabitio inde euadit (*e*). e) Mandari nequeunt actus legitimi, (Iurisprud. extraiud. §. 4.) et f) in quibus personae praesentia absolute requiritur; g) Substitutio mandatarii in iis negotiis non procedit, in quibus personae industria specialis electa

electa est (*f*). Si procuratori iusserit dominus, certam pecuniae summam foenori collocare hoc pacto, vt certas duntaxat domino solveret vsuras, reliquas lucraret, mutuum contrahitur, non mandatum (*g*).

a) §. 7. I. de mand. *L.* 6. §. 3. *L.* 22. §. 6. D. ib.

b) *L.* 11. §. 3. *L.* 15. §. 18. D. de iniur. (XLVII. 10) *L.* 6. de SCto Silan. et Claud. (XXIX. 5.) *L.* 5. C. de accusat (IX. 2) *L.* 7. §. vlt. D. de Iurisd. (II. 1.) L. 1. §. 13. D. de vi et vi arm. (XLIII. 16.)

c) pr. I. de mand. *L.* 28. D. de neg. gest. (III. 5.)

d) *L.* 12. §. 14. D. mand. *L.* 20. §. 1. ibid.

e) *L.* 9. D. *L* 9. C. de neg. gest. (III. 5 II. 19.)

f) *L.* 8. §. 3. D. mand. c. fin. de Proc. in 6. (I. 19.)

g) *L.* 6. §. 6. D. mand. Non tamen conglutinanda sunt verba: *Plane* etc. cum non appareat, cur aliud in procuratore omnium bonorum obtinere debeat.

§. 262.

De forma contractus, eiusque essentialibus, naturalibus et accidentalibus.

Praeter consensum ab vtraque parte rite declaratum nihil ad formam huius contractus requiritur; quibuscunque enim verbis, item per nuncium et epistolam, in diem et sub conditione contrahitur (*a*). Essentia mandati est, I.) vt negotium *gratis* gerendum suscipiatur, alias in aliam obligationem transit (*b*), (§. 259.) est enim

enim contractus amicorum (*c*); admittitur tamen honorarium (*d*); imo procuratores salarium promissum recte exigunt (*e*); II.) Vt mandatum non solius mandatarii gratia suscipiatur (*f*), quale mandatum consilium constituit; quodsi tamen appareat, mandatarium non fuisse facturum, nisi aliquis mandasset, mandati actio locum habet (*g*). Inutile est mandatum: vt cuiuis credas; vel quemuis fundum emas, sed certum aliquid continere debet (*h*).

a) §. penult. I. de mand. *L.* 1. pr. §. 1. 2. 3. D. mand. *L.* 1. §. vlt. *L.* 3. 65. D. de Proc. (III. 3.)

b) §. 12. I. de mand *L.* 36. §. 1. D. mand.

c) *L.* 1. § 4. D. mand.

d) *L.* 6. pr. D ibid.

e) *L.* 7. D. Mandati. *L.* 1. C. ibid. Incertae tamen pollicitationis salarium neque extra ordinem neque iudicio mandati recte petitur. *L.* 56. §. 3. D. mand. *L.* 17. C. ibid.

f) pr. §. 6. I. de mand. (XXVII. 1.)

g) *L.* 6. §. 5. ibid.

h) *L.* 48. §. 2. coll. cum *L.* 1. D. ibid.

§. 263.

De effectu Mandati a) *respectu obligationis ex parte mandatarii.*

Mandatarius obligatur: I.) ad negotium commissum ex fide gerendum (*a*), et quidem II.) secundum fines praescriptos ita tamen, vt qui vsque ad centum mandauit, obligetur, si mandatarius pro centum emerit (*b*). Is enim infa-

infamis ſit, qui doloſe egerit (*c*), et dolo facere videtur, qui id, quod reſtituere poteſt, non reſtituit (*d*), ſicuti et furti tenetur, qui rem ex mandato alteri reſtituendam conſumſit (*e*). Qui fidem mandati rumpit, quanti intereſt mandantis, reſtituere obligatus eſt, idque iuramento in litem determinatur (*f*). III.) Omnia, quae occaſione mandati lucratus eſt, reſtituere debet (*g*), niſi mandatario aliquid donatum ſine reſpectu mandati; IV.) Ad negotium ſuſceptum perficiendum (*h*), ſi tamen ex omiſſo implemento mandati nihil damni mandanti acciderit, ceſſat actio mandati (*i*) V.) Quoties certum mandatum eſt, recedi a forma non debet; at quoties incertum vel plurium cauſarum, tunc per aequipollens expediri poteſt (*k*). VI.) Mandatarius dolum et omnem culpam praeſtat (*l*); conueniri tamen poteſt, vt et caſum praeſtet (*m*). Culpa vero in hoc contractu non in abſtracto, ſed in concreto conſideratur. VII.) Mandatarius tenetur ad cedendas actiones, quo facto mandans procurator in rem ſuam efficitur (*n*); non vero tenetur mandatarius ex ſuo ſoluere (*o*). Ad has obligationes perſequendas datur actio mandati directa.

a) L. 5. 9. 12. C. mand.

b) §. 8. I. de mand. L. 5. pr. §. 2. 3. D. mand.

c) L. 21. C. mand. L. 1. 6. §. 6. et f. D. de his qui not. infam. §. 2. I. de poen. tem. litig.

d) L. 8. §. 9. D. ibid. L. 22. C. de fidei. L. 10. C. de

C. de procurat. (II. 13.) L 27. D. ibid.

e) L. 22. §. 7. D. mand. nisi in mandatarii arbitrium collocatum sit, dare, quae vellet. Pugna est in L. 55. D ibid.

f) L. 16. C. mand.

g) De fructibus L. 10. §. 2. D. mand. De vsuris morae, item de vsuris perceptis et compensatoriis ib. § 3. De vsuris ex vsuris in vsus suos conversis ibid. §. 4. De vsuris citra mandatum perceptis §. 8; quod si tamen suo periculo crediderit mandatarius non restituit vsuras ibid.

h) L. 5. §. 1. D. L 22. §. 11. D. mandati. L. 11. C. ibid.

i) L 8 §. 6 D. iuncta L. 12 § 10. D. mand.

k) L 46. L. vlt. §. vlt. D. mand.

l) L 8. § vlt. L. 42. L. 44. D. mand. L. 11. 13. 21. C. ibid.

m) L. 39. D. mand.

n) L. 8 §. vlt. in fin. D. L 43. D. mand.

o) L. 45. pr. §. 2. 3. D. mand.

§. 264.

De effectu mandati b) *respectu obligationis ex parte mandantis.*

Mandans obligatur I) ad indemnitatem praestandam, et si dolose versatus sit, aeque infamis fit (*a*). Ad indemnitatem pertinent: *α*) sumtus (*b*) nec refert, vtrum mandans, si ipse gereret, minus impendisset (*c*); *β*) erogata in rem mandantis cum vsuris (*d*); *γ*) qui mandavit, vt mandatarius in re sua aliquid exstrueret, deducto eo, quanto sua aedificia pretiosiora fecisset, quod amplius impendisset, potest mandati iudicio persequi (*e*). Non vero pertinet ad

ad indemnitatem, quod mandatario occasione mandati accidit damnum fatale (*f*), quorsum furtum a seruo ex mandato emto perpetrato minime refertur (*g*). Impensae citra mandatum factae, quae tolli nequeunt, non repetuntur (*h*). II) Ad seruanda quae intra fines mandati contracta sunt (*i*), quod etiam tunc obtinet, si limites mandati transgressi fuerint, mandatarius vero mandantem ratione transgressionis indemnem seruare velit (*k*), alias dominium non transfertur, sed mandanti rei vindicatio permittitur (*l*), mandatario vero ratione excessus nequidem negotiorum gestorum actio competit (*m*). Ad has obligationes persequendas datur actio mandati contraria, quae ex regula non nisi exsecuto demum mandato locum habet, praeterquam in iis casibus, vbi mandatarius de suo soluere deberet (*n*).

a) L. 6 §. 5. D. de his qui not. infam.

b) L. 10 §. 9. D. mand L. 4. C. ibid.

c) L. 27. § 4. D. mand.

d) L. 12. §. 7. 9. D. mand. L. 1. C. ibid.

e) L. 16. D mand.

f) L. 26. § 6 D. ib.

g) L. 26. §. 7. D. ibid. Vbi distinguitur an mandans sciuerit, seruum furem esse vel non. Illo casu mandans in omne id quod interest, hoc casu ad noxae dationem obligatur.

h) L. 26. §. 8. D. ib.

i) L. 12 § 9. D. mand. ibi: si rem emtam nolis recipere.

k) L. 3. §. 2., L. 4., L. 5. §. 3. D. mand.

l) L 5. §. 3. 4 D. mand. L. 1. §. 3. D. de exc.

exc. rei vend. (XXI. 3.) Alia decisio est de toto et partibus in L. 35. 36. D. mand.

m) L. 31. §. 4. D. de N. G. (III. 5.) L. vlt. C. ibid. (II. 19.)

n) L. 45. pr. §. 1-5. D. mand.

§. 265.

De effectu mandati intuitu tertii.

Qui cum mandatario secundum fines mandati expressos contraxit, mandantem obligatum habet actione ex illo negotio, quod cum mandatario initum est (*a*), licet mandatarius fines mandati sibi soli significatos transgressus sit, nec aliter tertio contra mandatarium, qui expresse vt talis contraxit, actio conceditur, quam si dolose versatus sit; Vice autem versa mandanti rursus vtiles competunt actiones absque cessione (*b*) contra eum, qui cum mandatario nomine mandantis contraxit, et dominium ipsi acquiritur (*c*), id quod maxime hodie verum est. Quodsi vero mandatarius absque mentione mandati contraxerit, vel contrahens fidem mandatarii tantummodo secutus sit, suo nomine contraxisse videtur (*d*), proinde actiones ipsi acquiruntur (*e*), salua mandanti actione mandati ad cedendum (*f*), et vicissim in eum competunt, nec nominationis siue laudationis exceptione actionem declinare potest.

(*a*)

a) Ad exemplum institoriae actionis L. 10. §. 5. D. mand. L. 19. D. de instit. act. (XIV. 3.)

b) L. 13. §. 25. D. de Act. E. V. (XIX. 1.)

c) L. 2. C. per quas perſ. (IV. 27.) L. 9. §. 8. D. de R. C. (XII. 1.) L. 126. §. 2. de V O. (XLV. 1.) L. 4. C. ſi cert. pet. (IV. 2.) Obſtant L. 59. D. de acquir. rer. dom. (XLI. 1.) L. 1. C. per quas perſ. nob. acquir. coll. cum L. 11. § 6. D. de pignor. act. (XIII. 7.)

d) L. 13. C. ſi cert. pet. L. 7. §. 1. C. quod cum eo qui in al. pot.

e) L. 7. C. ſi cert. pet.

f) L. 8. §. 5. L. 43. 45. pr. §. 1. D. mand.

§. 266.

De modis diſſoluendi mandatum.

Diſſoluitur mandatum: I.) *Reuocatione mandantis* re adhuc integra (*a*), quae reuocatio liberae ſemper voluntatis eſt, modo mandatum non ſimul in gratiam mandatarii conceptum ſit. Haec reuocatio tam expreſſe, quam tacite fieri poteſt, ſi v. g. principalis cum procuratore in iudicio compareat, absque reſeruatione mandati (*b*). II.) *Renunciatione mandatarii*, tempeſtiue, re adhuc integra, facta i. e. vt eadem res alio modo expediri queat, nec iuſta cauſa mandatarium excuſet (*c*). III.) *Morte mandantis et mandatarii*, re adhuc integra (*d*), modo mandatarius mortem mandantis ex iuſta ignorantia neſciuerit (*e*). Quodſi heres mandatum, nondum a defuncto mandatario imple-

tum, exsecutus fuerit, non habet mandati actionem (*f*).

a) §. 9. I. de mand. L. 12. §. 16. L. 15. D. mand. L. 3. C. ibid. Exceptis sponsalibus c. 9. de Proc. in 6. (I. 19.)

b) c. 8. de Proc. in 6. Item si diuersis temporibus plures dati fuerint Procuratores, posteriorem dando priorem prohibuisse videtur L. 31. §. 1. D. de proc.

c) §. 11. I. de mand. L. 22. §. 11. L. 23. 24. 25. L. 27. §. 2. D. mand

d) L. 15. C. mand.

e) §. 10. I. de mand. L. 26 D. ibid.

f) L. 27. §. 3. D. mand. Negotiorum vero gestorum actionem competere autumo.

Formular eines Mandati specialis.

Ich Endes unterschriebener vor mich, meine Erben und Erbnehmen, mittelst dieses urkunde und bekenne:

Demnach Königl. und Churfürstl. Ober-Appellations Gerichte zu Zelle auf mein allerunterthänigstes Ansuchen mittelst höchsten Decreti vom 28sten Dec. a. p., behuf Deposition der Eintausend Reichsthaler, rückständiger Kaufgelder von dem Inuentario des an mich gebrachten ehemahligen H. schen Guths, terminum auf den 29ten Ian. a. c. angesetzet; Als bevollmächtige ich hiermit den Herrn Procuratorem S..., sothane Eintausend Reichsthaler ad effectum solutionis in dem anberahmten termino ad iudiciale

ciale depositum zu überreichen, alle übrige rechtliche Nothdurft dabey zu wahren; und den Depositions Schein in Empfang zu nehmen. Was nun gedachter Herr Procurator S... in meinem Nahmen vornehmen, thun und handeln wird, solches verspreche ich zu allen Zeiten also anzusehen, als ob es von mir selbst geschehen wäre, solchen auch sub hypotheca bonorum in allem schadlos zu halten. Urkundlich habe ich diese Vollmacht eigenhändig unterschrieben und mit meinem Siegel bedrücket. So geschehen Göttingen den 9ten Ian. 1760.

Alia formula mandati specialis.

Ich Endes unterschriebene vor mich, meine Erben und Erbnehmen mittelst dieses urkunde und bekenne:

Nachdem ich durch die von meinen noch am Leben und sämtlich majorenn seyenden Kindern nämlich zweyen Söhnen, und vier Töchtern zur unterthänigsten Befolgung Seiner jetztregierenden Hochfürstlichen Durchlaucht zu N unter dem 24ten Decembr. 1746. ertheilten gnädigsten Resolution beygebrachte wiederholte bündige respective Erklährungen, Renunciationes, und Vollmachten zu Erhebung derjenigen Gelder, welche mir und meinen Kindern wegen des Amts N..schen Inventarii und Meliorationen von Hochgedacht Fürstlicher Cammer zu N. annoch auszu-

zahlen sind, authorisirt bin, mir aber, selbst nach N. zu reisen, die nunmehro nur noch übrigen geringen Differentien abzuthun, meine Forderung völlig zum liquido zu bringen, die mir noch zukommende Gelder bey Hochfürstlicher Cammer zu erheben, und darüber zu quittiren, Alters und grosser Schwachheit halber nicht möglich ist; So habe, um solches alles in meinem Nahmen zu bewerckstelligen, wie auch sich in meinem Nahmen mit meinen Creditoren, in specie der Frau Ober-Amtmannin V. und dem Kauf-Herrn L. so gut als möglich abzufinden, den Herrn N. zu N. hiedurch bevollmächtigen wollen, thue solches auch hiermit und Kraft dieses, dergestalt, daß ich alles, was derselbe in obigen Belang in meinem Nahmen transigiren, thun, und handlen wird, als von mir selbst geschehen, annehmen, mit Danck erkennen, und Ihn in alle Wege schadlos halten wolle. So bald nun Hochfürstliche Cammer die mir noch gebührende Gelder an den Herrn N. als meinen Gevollmächtigten gegen seine in meinem Nahmen von Ihm auszustellende Quittung ausgezahlet haben wird, renunciire Ich hiermit liti et causae, und bekenne, daß ich und die Meinigen sodann an hochermeldter Cammer weiter nichts zu forderen haben.

Uhrkundlich habe ich diese Vollmacht in des Königlich- und Churfürstl. Herrn Gerichts-Verwalters N. zu D. Gegenwart eigenhändig unterschrie-

schrieben, und mit meinem Pettschaft unterdruckt. So geschehen B. den 2ten Maii 1752.

Anna Maria Wittewe G.
gebohrne B.

TITVLVS XII.

DE SOCIETATE.

§. 267.
Definitio.

Societas est: *contractus consensualis bilateralis de rebus vel operis honestis communis lucri causa communicandis.* Differt societas a rerum communione, in quam partes citra consensum expresse declaratum incidunt (*a*), vel quae Lege statuto vel consuetudine contrahitur. Societas enim consensu initur, communio etiam praeter consensum, inter quas species magna Iuris diuersitas intercedit; alia enim in societate consensu contracta circa culpae, lucri et damni praestationem, alia in communione obtinent principia; Denique Societas conuentionalis actionem pro socio, com-

munio vero actionem communi diuidundo, et si hereditas communis fuerit, iudicium familiae herciscundae producit, quemadmodum et reliquae actiones hic locum habent, quae ex istis negotiis, quae communioni ansam dederunt, descendunt.

a) Non sufficit ad actionem pro socio producendam communio, nisi societas intercedat L. 31. 32. 34. D. pro socio.

§. 268.

Diuisiones.

Alia societas siue communio est particularis alia vniuersalis (*a*). Illa certa bona, haec omnia bona comprehendit, tam praesentia (*b*) quam futura (*c*), et tacita creditur interuenisse traditio, licet non interuenerit (*d*). Nomina quidem manent in suo statu, actiones vero inuicem praestantur (*e*). Quemadmodum lucrum ita et omne damnum commune est (*f*). Quod autem ex causis prohibitis acquiritur, non confertur (*g*), sicuti illud damnum quod ex maleficio oritur, solus delinquens ferre tenetur (*h*), nisi sociis reliquis scientibus res scelere acquisitae illatae sint (*i*). Si nihil distinctim conuentum, communicatio omnis quaestus, saluo cuique dominio, inita censetur (*k*); Ergo donationes, legata, hereditates (*l*), aes alie-

alienum, nisi quod ex quaestu pendet, non venit in rationem societatis (*m*). Etiam quoad aedificia societas datur (*n*), nec non ad societatem referenda est species, quando dominus praedii colono praedium ea lege concedit, vt fructus et periculum fructuum inter eos in commune feratur (*o*); Sed plura de hac specie infra dicendi erit locus.

a) Quod in L. 5. pr. D. pro socio ita exprimitur: siue vniuersorum bonorum, siue negociationis alicuius, siue vectigalis, siue etiam rei vnius.

b) L. 1. §. 1. D. ibid.

c) Quorsum pertinet hereditas, donatum, et quaqua ratione acquisitum L. 3. §. 1. ibid. salaria et stipendia L. 52. §. 8. L. 73. ibidem.

d) L. 2. D. ibid.

e) L. 3. pr. ibid.

f) L. 52. §. 16. ibid.

g) L. 52. §. 17. L. 57. ibid.

h) L. 52. §. 18. L. 59. §. 1. ibid.

i) L. 53-56. ibid.

k) L. 7. D. ibid. Et quaestus vocatur, quod ex opera cuiusque descendit. L. 8. ibid.

l) L. 9. 10. 11. 13. 71. §. 1. D. ibid.

m) L. 12. D. ibid.

n) Exempla vide in L. 52. §. 13. D. ibid.

o) L. 52. §. 2. pro Socio L. 25. §. 6. D. locati conducti.

§. 269.

Quis societatem contrahere possit?

Societatem contrahere potest qui se obligare valet, tam respectu rerum quam respectu operarum. Pupillus sine tutoris auctoritate in obliga-

ligatione rerum ſocietatem contrahens, non tenetur (*a*); quod in obligationibus faciendi, ſi artis peritiam profiteatur pupillus, ſecus eſt. Socius ſine conſenſu reliquorum ſocium admittere non poteſt (*b*).

a) L. 33. D. pro ſocio. Tenetur tamen ſi in communionem rerum incidat ſine contractu ſocietatis. *L.* 32. et 33. ibid.

b) *L.* 19. 20. 21. 22. 23. 24. D. ibid.

§. 270.

De forma contractus et eſſentialibus requiſitis.

Praeter conſenſum nihil ad formam contractus requiritur, et tam re quam verbis, item per nuncium (*a*), tam ad tempus quam ex tempore, et ſub conditione (*b*) initur; et de rebus in commune conferendis reſtricta obtinet interpretandi ratio (*c*). Vt aequis facultatibus ſint, minime requiritur, cum pauperior plerumque opera ſuppleat, quod ei per comparationem patrimonii deeſt (*d*); Donationis vero cauſa recte non contrahitur ſocietas (*e*), nec conueniri poteſt, vt vnus damnum, alter lucrum ſentiat, quod ſocietatis leoninae vocabulo deſignatur (*f*). Si ita ſocietas contracta ſit, vt partes conſtitueres, ad boni viri arbitrium res redigende eſt, et conueniens eſt boni viri arbitrio, vt non ſemper aequales partes conſtituat,

ſtituat, ſed operae, vel pecuniae collatae rationem habeat. Si nominatim Titius arbitrator expreſſus ſit, et hic antequam arbitratus ſit, moriatur, nihil agitur (*g*). Non valet pactum; vt heres ſuccedat ſocietati, excepta ſocietate vectigalium, modo pactum expreſſe adiectum et cauſa ita comparata ſit, vt cum herede continuari poſſit (*h*). Sunt (*i*) qui improbant eiusmodi conuentionem, Italis maxime vſitatam, vbi quis pecuniam alteri qua ſocio tradit, ea lege, vt diſſoluta ſocietate ſors integra reſtituatur, quotannis vero lucri loco certam ſummam absque calculo et computatione ſoluat, quicunque etiam caſus acciderint; ſed diſtinctione opus: an vſurariam prauitatem vel ſocietatem leoninam ſapiat haec conuentio, an vero minus. Illo caſu conuentio non valet; hoc vero caſu, nihil eſt, cur valere non poſſit.

a) L. 4. pr. D. pro ſocio.

b) L. 1. pr. D. L. 6. C. pro ſocio.

c) Exempla obuia ſunt in *L*. 3. §. 2., *L*. 7. D. ibid.

d) *L*. 5. §. 1. *L*. 52 §. 7. *L*. 80. D. pro ſocio. *L*. 1. C. ibid.

e) *L*. 5. §. 2. D. ibid.

f) *L*. 29. §. 2. D. pro ſocio. Bene vero conueniri poteſt, vt vnus deducto damno omne lucrum, vel deducto omni lucro omne damnum ferat *L*. 30. ibid. §. 2. et 3. I. de ſociet.

g) *L*. 6. D. *L*. 75. D. pro ſocio. Arbitrium iniquum tamen ad boni viri deciſionem reduci poteſt. *L*. 76. 78. 79. ibid.

h) *L*. 35. 59. *L*. 63. §. 8. ibid.

§. 271.
De Effectibus.

Socius tenetur 1) *ad diligentiam mediam in concreto praestandam* (*a*), non vero tenetur si casu res perierit, cui accensetur latrocinium, cum furtum culpae adscribatur (*b*); negligentia vero cum industria non compensatur (*c*). Nihil interest, vtrum committendo aut omittendo contra socii obligationes peccetur (*d*). Porro obligatur socius 2) ad *aes alienum* durante societate contractum et in communem vtilitatem versum extinguendum (*e*), licet sub conditione promissum sit, et conditio distracta societate extiterit; ideoque si interim societas dirimatur, cautiones interponendae sunt (*f*). Quidquid socius *de suo* impendit, cum vsuris repetit (*g*). 3) *Ad lucrum communicandum* (*h*), a) vel inaequaliter secundum Legem societatis expressam, modo aliquid plus contulit societati pecuniae, operae vel cuiuscunque alterius rei (*i*); b) vel ex arbitrio boni viri, si partes in arbitrium tertii collatae, c) vel aequaliter si ita expresse conuentum vel partes plane non expressae sint (*k*). Ratione accessoriorum eaedem partes fiunt, quae in re principali (*l*). Quod autem extra causam societatis acquisitum est, non communicatur (*m*). 4) Ad *impensas* in commune ferendas (*n*) quorsum etiam damna fatalia pertinent,

tinent, quae socio peregre in caussis societatis eunti, siue naufragio siue latrocinio accidunt (*o*). 5) Ad *damna et pericula* ferenda, et si res periit post collationem, fine societatis iam in effectum deducto, commune est periculum (*p*). 6) Si socius cum socio egerit, et integram partem sit consecutus, deinde secundus socius agat, integrum autem consequi non possit, datur actio pro socio, ad id, vt vtriusque portio exaequetur (*q*). 7) Ad *poenam* pacto adiectam (*r*). 8) *Quod socius suo nomine comparauit*, ipsius fit non commune, sed societatis Iudicio cogitur rem communicare (*s*); quod autem communi nomine emtum, id cuique pro indiuiso dominiotenus acquiritur (*t*). 9) Contra prohibitionem socii nihil valide suscipi potest, cum melior sit conditio prohibentis (*u*). 10) Quidquid heres animo societatis fecerit, in actionem pro socio deducitur (*v*); ceterum heres socii tenetur ad praestandam bonam fidem (*w*) et inchoata a defuncto continuanda, qui tamen tantummodo ex dolo tenetur (*x*). Ad has obligationes persequendas datur actio *pro socio*, *vtrinque directa* (*y*) ad implendum contractum societatis; ad dissoluendum vero communi diuidundo, ((*z*) et si hac actione actum, non tollitur actio pro socio, deducto tamen eo, quod per iudicium communi diuidundo iam consecutus est (*aa*). Si socii aedificium commune (non

aliam

aliam rem communem) reficere detrectent, vnus autem ſuis impenſis idem reficiat, habet priuilegium (*bb*), et actionem pro ſocio, ad ſumtus cum vſuris centeſimis (hodie quincuncibus) repetendos; quodſi poſt quatuor menſes erogata cum vſuris non reſtituant, ius dominii in ſolidum vindicare poteſt (*cc*). *Actio* et *condictio furti* electiue cum actione pro ſocio competit contra ſocium, qui per fallaciam, doloue malo, rem communem amouit, vel celandi animo contrectauit (*dd*). Generatim, qui ex dolo condemnatur infamis fit (*ee*). Actio *Legis Aquiliae* electiue cum actione ex contractu competit, ſi damnum dederit (*ff*). Gaudet tamen ſocius, ſiue vniuerſorum bonorum ſit, ſiue particularis, non vero fideiuſſor et heres, beneficio competentiae, niſi erogauerit bona in fraudem vel negauerit ſe ſocium eſſe (*gg*).

a) Nihil certi definit *L.* 52. §. 2. D. pro ſocio. Apertius loquitur Gaivs in *L.* 72. D. ibid. §. vlt. I. ibid.

b) *L.* 52. §. 3. pro ſocio *L.* 26. D. comm. diuid.

c) *L.* 25. 26. D. pro ſocio.

d) *L.* 52. §. 11. ibid.

e) *L.* 82. D. ibid.

f) *L.* 27. 28. 67. §. 1 *D.* pro ſocio, et haec cautiones ad officium iudicis pertinent. *L.* 38. pr. ibid.

g) *L.* 67. §. 2. ibid.

h) *L.* 38. §. 1. ibid. Plane ſingularis eſt deciſio *L.* 52. pr. ibid.: et hodie indiſtincte putarem actionem dari in ſpecie ibidem propoſita.

i) *L.* 5. §. 1. *L.* 29. pr. §. 1. ibid.
k) *L.* 29. pr. *D.* pro socio. §. 1. 2. I. de soc.
l) *L.* 83. D. pro soc. *L* 19. pr. comm. diu.
m) *L.* 52. §. 5. 6. *L.* 63. §. 9. *D.* pro soc.
n) *L.* 52. §. 15. *D.* ib.
o) *L.* 52. §. 4. *D.* pro socio. Ab aequitate hac *L*ege agnita, recessit POMPONIVS in *L.* 60. §. 1 et ideo notatus ab VLPIANO in *L.* seq. ibid.
p) *L.* 58. §. 1. *D.* ibid.
q) *L.* 63. §. 5. *L.* 67. §. 1. ibid.
r) *L.* 41. 42. 71. *D.* ibid. Sed obscura est ratio decisionis *L*egis 41. allegatae.
s) *L.* 74. *D.* ibid.
t) *L.* 2. C. ibid.
u) *L.* 28. *D.* comm. diu.
v) *L.* 37. *D.* pro socio.
w) *L.* 35. 36. 63. §. 8. *L.* 65. §. 9. ibid.
x) *L.* 40. ibid.
y) §. 2. I. de poen. tem. litig. (IV. 16.)
z) *L.* 1. *D.* communi div.
aa) *L.* 43. *D.* pro socio.
bb) *L.* 25. *D.* de R. C. *L.* 1. *D.* in quib. caus. pignus (XX. 2.)
cc) *L.* 52. §. 10. pro socio, idque propter publicum fauorem aedificiorum constitutum est *L.* 46. *D.* de damno infecto (XXXIX. 2.) Proinde hoc ius singulare vltra casum nominatum non porrigendum arg. *L.* 52. §. 12. *D.* pro socio.
dd) *L.* 45. 47. 51. *D.* ibid.
ee) *L.* 6. *D.* de his qui not. infam.
ff) *L.* 47. §. 1. *L.* 48. 49. *D.* pro socio.
gg) *L.* 63. pr. §. 1-4. 7. *L.* 67. §. 3. *L.* 68. ib. *L.* 22. §. 1. *D.* de Re iud. Nec obstat *L.* 16. *D.* de re iud.

§. 272.

§. 272.

Quibus modis dissoluatur?

Ad modos dissoluendi societatem pertinet: I.) mors (*a*), nisi in rem certam emendam conducendamue societas coita sit (*); II.) tempus (*b*); III.) conditio deficiens (*c*); IV.) capitis deminutio (*d*); V.) egestas (*e*); VI.) renunciatio (*f*), expressa et tacita (*ff*) quae semper libera est, nec valet pactum: *ne abeatur* a societate (*g*); potest tamen conueniri, ne intra certum tempus a societate recedatur (*h*), sed si conuentum: *ne intra certum tempus communis res diuidatur*, non videtur conuenisse, ne a societate abeatur (*i*). Hoc casu, nisi aliqua iusta ratio intercedat, omnis alienatio, quae in fraudem pacti tendit, prohibita est (*ii*). Excusatur tamen, qui ideo intra tempus praefinitum societati renunciat, 1) quia conditio, societati dicta, non praestatur (*k*); 2) socius ita damnosus sit, vt non expediat eum pati (*l*); 3) quod ea re frui non liceat, cuius gratia negotiatio suscepta sit (*m*); 4) qui reipublicae causa diu et inuitus est absuturus (*n*) nisi facile per alium valde idoneum societatis administratio nomine absentis fieri possit (*o*). Renunciatio autem tempestiue absque dolo, et iusto tempore fieri debet, alias lucrum communicare, damnum vero solus ferre debet (*p*) et si absenti renunciata sit societas, donec absens certior

de

de renunciatione redditur, renuncians omne lucrum in commune redigere, detrimentum vero ſolus pati tenetur, abſens autem, quod interim acquirit, ei ſolitarie lucro cedit, damnum vero adhuc commune eſt (*q*). VII.) Rei interitu; re conſecrata, vel publicata (*r*). VIII.) Moto concurſu ſuper bonis vnius ſocii (*ſ*). IX.) Finito negotio cuius cauſa ſocietas inita (*t*), et impenſae finita ſocietate factae non quidem actione pro ſocio, bene vero iudicio communi diuidundo, repetuntur (*u*).

a) L. 1. pr. L. 4. §. 1. L. 52. §. 9. L. 59. L. 65. § 9 pro ſocio. §. 5. I. de Societ.

*) L. 65. §. 2. ibid. Alia diſtinctio eſt in L. 65. § 10. ibid.

b) L. 1. pr. D. ibid.

c) L. 1. pr. D. ibid.

d) L. 4. §. 1. L. 63. §. 10. D. ibid.

e) L. 4. §. 1. ibid.

f) L. 4. §. 1. L. 5. C. ibid. §. 4. I. ibid.

ff) L. 64. ibid.

g) L. 14. L. 70. D. ib. L. vlt. C. communi div. (III. 37.)

h) L. 14. D. pro ſocio. L. 14. §. 1. 2. D. communi div.

i) L. 14. D. pro ſocio.

ii) L. 16. §. 1. L. 17. pr. D. ibid.

k) L. 14. D. ibid.

l) L. 14. D. ibid.

m) L. 15. D. ibid.

n) L. 16. pr. ibid.

o) L. 16. pr. ibid.

p) L. 14. L. 17. §. 2. L. 65. § 3. 4. 5. 6. ibid.

q) L. 17. § 1. ibid.

r) L. 63. §. 10. L. 65. §. 12. D. ibid. §. 7. I. ibid.

ſ) L. 65. §. 1. D. ibid. §. 8. I. ibid.

t) L. 65. §. 10. D. ib. §. 6. I. ibid.

u) L. 65. §. 13. ibid.

§. 273.

§. 273.

De ſtructura inſtrumenti.

Ex dictis facile patet, quam multae ſint ſociorum obligationes. Quo magis illae ad certam formam rediguntur, eo magis ſaluti partium proſpicitur. In concinnando itaque hoc negotio maxima opus eſt circumſpectione. Vt rite tabulae ſociales ordinentur, requiritur: I.) Vt ſortis, quam conferunt ſocii, accurata determinatio praemittatur, vbi ſimul intentio partium ſedulo exprimenda eſt, quousque communionem periculi et lucri iniri cupiunt, quo in oculos incurrat, quatenus ſors collata ad commune periculum pertineat. II.) Si vnus pecuniam alter vero operas vel artem conferat, huius ſocii officium, quantum fieri poteſt, ad certam normam redigendum, et ſimul modus determinandus eſt, quo controuerſiae per arbitrium terminentur, ſi quae circa officium ſocii oriantur. III.) Determinetur rationum reddendarum terminus et modus, nec non arbitrium rationum diſcutiendarum, ſi res amicabiliter componi non poſſit; IV.) Ponantur portiones lucri; nec conſultum eſt, harum determinationem arbitrio boni viri relinquere. V.) Exprimatur damni in commune conferendi qualitas et proportio geometrica. VI.) Renunciatio et poena conuentionalis in renunciationem intempeſtiuam ſtatuatur. Non ſemper

per e re sociorum est, vt placita publici Iuris fiant, proinde a confirmatione iudiciali abstinendum est, nisi socii securitatem hypothecae publicae publicationi contractus societatis anteponant.

Formular eines Societäts-Contracts.

Wir Endes bemeldete mittelst dieses urkunden und bekennen:

Demnach auf reife Erwägung eine Societät unter uns aufzurichten beliebet; als ist desfalls folgendes verabredet und festgesetzet:

1.) Conferiret Herr Johannes N. ein Capital von 2000 rthlr. schreibe zwey tausend Reichsthaler in Louisd'or à 5 rthlr. gerechnet, Herr Lucas O. aber ein Capital von 1500 rthlr. sage ein tausend fünfhundert Reichsthaler in ebenmäßiger Münz-Sorte, welche Capitalia von beyden Herrn Gesellschaftern sofort bey Unterschrift dieses Contracts an Herrn P. baar ausgezahlet werden; Endlich giebt Herr Thomas P. in seinem Hause eine Stube und den Boden, auch benöthigten Platz auf der Dehle zur Niederlage her, übernimt daneben als institor societatis alle Geschäfte der Societät, welche hernächst weiter bestimmet werden sollen, und ist daneben in Ansehung des periculi dieser conferendorum festgesetzet, daß zwar die beyden benannten Capitalien und die davor angeschafte

Waaren auf gemeinschaftliche Gefahr sämtlicher Sociorum, das vom Herrn P. zum Theil eingeräumte Haus aber auf dessen alleinige Gefahr stehen soll.

2.) Nehmen die übrigen beyden Herrn Gesellschafter, den Herrn P. zum institore und Buchhalter auf folgende Weise an, daß derselbe allen Einkauf des Linnens mit möglichster Genauigkeit besorge, jedoch keine andere als einländische Sorten und zwar keine Sorten, wovon die Stiege über 2 thlr., und keine so unter 1½ rthlr. kostet, ankaufe, sich aber nach Möglichkeit befleißige denen Landtleuten, wenn solches zahlbahre sichere Leute sind, Geld zum voraus zu geben, um dadurch sowohl sich des Ankaufs zu versichern, als auch wohlfeilere Preise zu erhalten; hiernächst vor die Niederlage und gehörige Verwahrung des Linnens zu sorgen, die Correspondenz wegen des Handels zu führen; selbigen mit sicheren Kaufleuten und Linnenhändlern zu treiben, jedoch ohne Vorbewust derer übrigen Gesellschafter unter 8 pro Cento Profit keinen Handel zu schliessen; wöchentlich von dem Bestandt des Waaren-Lagers, vom Credit und Debet einen summarischen Extract an Herrn N. zu schicken; keinem über 50 rthlr. und dieses dennoch an zahlbare Leute zu crediren, es geschehe denn mit Bewilligung der übrigen Gesellschafter; alle Viertel-Jahr die Rechnung zu schliessen; die Rückstände mit genugsamer

nugsamer Bescheinigung zu belegen; und sowohl den Waaren-Bestandt als auch die geführten Bücher, welche auf das ordentlichste gehalten werden müssen, vorzulegen; bey allen Societäts-Expeditionen sich der Unterschrift zu gebrauchen: N. und Compagnie; nicht anders aus der Societät zu treten, als wenn er ein halbes Jahr vorher aufgekündiget, die Rechnung abgeleget und justificiret, wiedrigenfalls drey hundert Reichsthaler in altem Golde zur conventional-Strafe zu erlegen; niemanden, so wahr ihm Gott helfe und sein heiliges Wort, die Societäts-Rechnungen vorzulegen, oder deren activ- und passiv-Handel auf einige Weise einem Dritten zu offenbahren, sondern dieses alles bey sich zu behalten, wenn er auch gleich aus der Societät treten würde; vor allen Schaden, den er durch den mindesten Unfleis sich zu Schulden kommen lassen wird, zu haften; und allen Gewinnst, so auf einige Weise gezogen wird, der Societät zu gute kommen zu lassen und zu berechnen; und überhaupt alles andere zu thun, was einem getreuen buchführenden Gesellschafter gebühret.

3.) Werden alle Gesellschafts-Ausgaben und sich eräugnende Schaden, so weit selbige die Gesellschaft treffen, in Ausgabe, alles hingegen, was irgend auf eine Weise eingenommen wird, in Einnahme geschrieben, und nach gezogener Bilance der Gewinn oder Verlust dergestalt getheilet, daß Herr

N. von dem reinen Gewinnst, welcher, nach Abzug des zusammen geschossenen Capitals der 3500 rthl., imgleichen der Schaden und Kosten übrig bleibet, in zehn Theile gesetzet, wovon $\frac{2}{5}$ sage zwey fünf Theile, der Herr N., $\frac{3}{10}$ sage drey zehn Theile Herr O., die übrigen drey zehn Theile aber Herr P. erhalten soll, welche denn nach jedem Quartal-Schlusse, von dem Herrn P. denen übrigen beyden Herrn Gesellschaftern ausgezahlet werden.

4.) Wenn hingegen nach gezogener Rechnung sich ein die Einnahme übersteigender Schaden zeigen sollte, welchen die Herrn Gesellschafter zusammenschiessen müsten, so wird dieser überschiessende Schaden in sieben Theile getheilet, wovon vier sieben Theile Herr N., drey sieben Theile aber Herr O. träget, Herr P. aber davon befreyet bleibet.

5.) Daferne auch wegen der Rechnung oder wegen der administration unter denen Herrn Gesellschaftern einiger Zwist vorfallen sollte, so werden alle diese Differenzien zu dem gutachtlichen Ausspruche dreyer unpartheyischen Kaufleute in N., wovon jeder Theil einen zu wählen hat, verstellet, und wenn es der eine oder andere bey deren Gutachten nicht bewenden lassen wollte, wird die Sache abermahls an drey andere Kaufleute in Bremen auf dieselbe Art, wie vorhin erwähnet worden, verschicket, und die Sache so-

dann

dann schlechterdings bey diesem Ausspruche, er mag dem vorigen beystimmen oder abfallen, gelassen, und soll derjenige, so hierwieder handeln und dem Ausspruche sich nicht ohne richterlichen Zwang unterwerfen wird, zwey hundert Thaler, nicht zur gemeinen Casse, sondern dem oder denen Gesellschaftern priuatiue erlegen, mit welchen er es zu thun hat.

Urkundlich ist dieser Contract dreyfach ausgefertiget, von allen Theilen wissendlich und wohlbedächtlich unterschrieben und untersiegelt. So geschehen N. den 23ten Aug. 1764.

TITVLVS XIII.

DE

EMTIONE VENDITIONE.

§. 273.

Origo negotii et Definitio.

Antequam aes signatum decempeda rerum constituta erat, res pro re, non res pro pretio commutabatur (*a*). Inde permutatio ab emtione venditione distinguebatur (*b*), cuius distinctionis vsus in sequentibus se exserit:

1) emtio venditio nominatum, permutatio vero innominatum contractum constituit; 2) in emtione venditione, non vero in permutatione, locum habet ius retractus et protimiseos, cuius rei ratio in eo latet, primo, quod in permutatione non appareat, quae res venierit, et quae pretii nomine data sit (*c*); secundo, quod retrahens idem offerre nequeat, cum sit species; (3) In dubio non pro antiquissimo contractu (permutatione scil.) sed pro frequentissimo (emtione venditione) praesumtio sit capienda; 4) Si partim res, partim pecunia numerata detur, et quidem inaequaliter, pro emtione venditione contractus sit accipiendus, si pretium maiorem portionem constituat; pro permutatione vero, si res praeualeat. Emtio venditio est: *contractus consensualis bilateralis de certa re pro certo pretio proportionato dominiotenus transferenda.*

(*a*) L. 1. D. de contrah. emt. vend. (XVIII. 1.)

(*b*) § 2. I. de emt. et vendit. (III. 24)

(*c*) §. 2. I. alleg.

§. 274.

Diuisiones et Distinctiones.

Emtio alia est rerum *corporalium* alia *incorporalium.* De priori specie nunc, de posteriori postremo loco (§. 280,) videamus. Alia est

est *pura*, alia *restricta per conditionem* (*a*), *diem*, *modum*. Si dies adiectus, videndum, an tanquam conditio, an vero tanquam modus adiectus sit, hoc casu ante diem agi potest, non vero illo (*b*). Si venditor conditionem adiecit, et contra factum est, non solum contra primum sed etiam contra secundum tertium et vlteriorem emtorem ad reuocandam venditionem agi potest (*c*). In ementis vel vendentis potestatem collata conditio nullam reddit venditionem (*d*). Si pendente conditione tradita res sit, neque vsucapio neque fructuum perceptio locum habet, et conditio existens ratione periculi et commodi retrotrahitur ad initium actus, (§. 29.) (*e*). Alia est *publica* alia *privata*. Illa subhastationis vel auctionis nomine venit, de quibus alibi (Iurisprud, extraiud. §. 116, it. Proceß p. 110. seq.). Distinguitur emtio venditio a permutatione (§. 273.); a locatione conductione operis, hac ratione, vt, si nihil aliud quam pecuniam damus, emtio venditio, si autem corpus damus locatio conductio operis, inde euadat (*f*); a datione in solutum, quae tamen, ne sub specie Legis Commissoriae pignorum infringi queat, parcius adhibenda, et si adhibeatur, vel subhastatio, vel taxatio pignoris ineunda.

(*a*) §. 4. I. de emt. et vend.

(*b*) L. 41. pr. D. de contrah. E. V.

(c) L. 56. D. ibid. L. 1. C. si mancip. ita ven. (IV. 56.)

(d) L. 14. C. de contrah. E. V. (IV. 38.)

(e) L. 8. pr. D. de peric. et com. (XVIII. 6.)

(f) L. 20. D. de contrah. E. V. Alia differentia inter emtionem et locationem conductionem rerum traditur in L. 65. 80. §. 3. D. ibid.

§. 275.

Quis vendere possit?

Regulariter quilibet vendere potest, qui contrahendi, alienandi et liberam de re disponendi habet facultatem (§. 6. 9.); Non vero I) prodigus; II) is, cui tempus ad deliberandum super adeunda hereditate datum est (*a*); III) non dominus et cui tantummodo dominium pro parte competit, excepto fisco, qui totum vendere potest, etiamsi tantummodo pro parte dominus sit (*b*). Quorum in alienationibus consensus accedere debeat, supra abunde iam dictum (§. 10. 13.). IV) Si Procurator contra domini voluntatem alii rem vendiderit, quam cui vendi debebat ex mandato, venditio non valet (*c*). Obscuritas pacti venditori potius nocere debet, qui id dixerit, quam emtori, quia potuit re integra apertius dicere (*d*). Quodsi pactum in fauorem emtoris adiectum sit, regula interpretandi inuertenda est.

(*a*)

(*a*) L. 26. D. de contrah. E. V.

(*b*) L. 2 C. de comm. rer. alienat. (IV. 52.)

(*c*) L. 63. pr. D. de contrah. E. V.

(*d*) L. 21. 33. D. de contrah. E. V. L. 39. D. de pactis (II. 14.)

§. 276.

Quis emere valeat?

Regulariter quilibet emere poteſt, qui non prohibetur. Praeter caſus ſupra (§. 6. et 9.) enumeratos in ſpecie huc pertinet: I) tutor, curator, procurator et negotiorum geſtor; ſed hoc de emtione priuata, non ea, quae ſub haſta fit, intelligendum (*a*). II) Is vero, qui ex officio, quod adminiſtrat, vel per ſe, vel per aliam perſonam, quid emerit, non tantum rem amittit, ſed et in quadruplum conuenitur ſecundum SEVERI et ANTONINI conſtitutionem (*b*), quae poenae tamen vſu non ſeruantur, quamuis irrita ſit emtio venditio, niſi res ſub haſta comparata ſit. Item III) is, qui officii cauſa in prouincia agit, vel militat, necnon horum domeſtici et conſiliarii, praedia comparare in eadem prouincia prohibentur, praeterquam ſi paterna eius a fiſco diſtrahantur (*c*); ſimile quid hodie ratione praefectorum ſpecialibus conſtitutionibus ſancitum (§. 9.) IV.) Si duobus res a non domino vendita ſit, is potior eſt, cui primum tradita; ſi vnus a vero domino alter a non domino emerit, ille omnimodo

tuendus est (*d*). V) Qui a quolibet rem emit, quam putat ipsius esse, bona fide emit, nec dolus auctoris b. f. emtori nocere (*e*) nec venditori prodesse potest (*f*). Qui autem sine tutoris auctoritate a pupillo emit, vel falso tutore auctore, quem scit tutorem non esse, non videtur bona fide emere (*g*), proinde ex vno tantum latere constat emtio (*h*). VI) Fundus mihi et Titio emtus, secundum Ius Romanum mihi vnice acquiritur (*i*), quod hodie secus, cum in fauorem tertii pacisci liceat. (§. 10. n. III.) VII.) *Clericis* quidem emtio negotiatoria Iure canonico interdicta est, quam tamen legem rigide non sequimur (*k*).

(*a*) L. 5. C. de contrah. E. V.

(*b*) L. 46. D. de contrah. E. V. L. 46. §. 2. D. de I. Fisci (XLIX. 14.) L. un. pr. §. 2. 3. 4. C. de contr. iud. (I. 53.)

(*c*) L. 62. pr. D. de contrah. E. V. L. vn. C. cit.

(*d*) L. 31. § 2. D. de A. E. V. (XIX 1.) L. 2. D. de exc. rei vend. et trad. (XXI. 3.)

(*e*) L. 3. C. de peric. et comm. (IV. 48.)

(*f*) L. 37. D. de A. E. V.

(*g*) L. 27. D. de contrah. E. V.

(*h*) L. 13. §. 29. de A. E. V.

(*i*) L. 64. D. ibid.

(*k*) t. t. X. ne clerici saecul. negot.

§. 277.

§. 277.

De forma et essentialibus contractus.

Ad contractum emtionis venditionis praeter consensum (*a*), a personis habilibus in eandem rem et idem pretium declaratum, nihil requiritur. Inuitus vero nemo comparare vel distrahere cogitur (*b*). *Scriptura* non ad perfectionem contractus sed ad probationem pertinet, nisi expressa conuentione consensus vsque ad perfectionem scripturae restrictus sit, (§. 25.) i. e. donec instrumentum sit conscriptum vel manu propria contrahentium, vel ab alio quidem scripta, a contrahentibus autem subscripta; et si per tabellionem fiunt, nisi et completiones acceperint, et fuerint partibus absoluta. Donec enim aliquid deest ex his, et poenitentiae locus est, et potest emtor vel venditor sine poena recedere ab emtione et venditione (*c*). Quae cum ita sint, inter absentes, per nuncium et per literas emtio perficitur (*d*). *Numeratio* pretii (*e*), vel rei traditio ad implementum, non vero ad perfectionem contractus pertinet; proinde pactum displicentiae conditionem non suspensiuam sed resolutiuam efficit (*f*). *Arrha* non ad essentiam contractus pertinet (g). Si arrhae nomine aliquid datum, et a contractu quamuis imperfecto recedatur, secundum Ius Iustinianeum emtor recedens arrham perdit, venditor autem

autem duplum restituere compellitur, licet super arrhis nihil expressum sit (*h*), aliter ac Iure Pandectarum (*i*) et Codicis (*k*). Cum autem hic contractus dominium translatiuus sit, non est venditio sed aut locatio aut aliud genus contractus, si id agitur, ne dominium ad emtorem transeat (*l*); huc etiam pertinet casus specialis: si debitor fideiussorem dederit, et huic promiserit, intra triennium proximum se eum liberaturum, si hoc autem non fecerit, et fideiussor debitum soluerit creditori, praedia hypothecae subiecta emta esse; Si non vt in causam obligationis (i. e. securitatis) sed vt emta habeat, haec ita pacta sunt, emtionem sub conditione contractam efficit (*m*).

(*a*) pr. §. 3. I. de emt. et vendit.

(*b*) L. 11. C. de contrah. E. V.

(*c*) pr. I. alleg L. 17. C. de fid. instrum. (IV. 21.)

(*d*) L. 1. §. 1. de contrah. E. V.

(*e*) pr. I. de emt. et vendit. L. 2. § 1. D. contrah. E. V.

(*f*) L. 3. D. de contrah. E. V.

(*g*) pr. I. de emt. et vendit. L. 35. pr. D. de contrah. E. V.

(*h*) pr. I. de emt. et vendit. L. 17. C. de fide instrument.

(*i*) L. 11. §. 6. D. de A. E. V. Annulus dari solebat.

(*k*) L. 2. C. quando liceat ab emt. (IV. 45.)

(*l*) L. 80. §. 3. de contrah. E. V.

(*m*) L. 81. pr. de contrah. E. V.

§. 278.

§. 278.
De merce.

Regulariter quaecunque res obiectum emtionis esse potest (*a*), nisi speciatim alienatio *lege* (§. 13.), *testamento*, *vel pacto* prohibita sit (*b*). Deficiente itaque facultate alienandi et cum nemo plus iuris in alterum transferre possit, quam ipse habet, sequitur, translationem dominii impediri, et perinde esse vtrum testamento vel Lege, an vero pacto alienatio prohibita, vtrum clausula annullatiua, cum hypotheca, adiecta sit nec ne; sed cum in praxi sententia praeualeat, quod alienatio pacto prohibita translationem dominii non aliter impediat, nisi clausula annullatiua, hypothecae nexu istius rei vallata, adiecta sit, haud tuto haec omittuntur. Requiritur autem: I) *vt res sit in commercio. Liberi hominis*, *loci sacri*, *religiosi et publici* emtio venditio tantummodo ad effectum praestationis eius quod interest, valet, modo emtor hanc qualitatem ignorauerit (*c*). *Rei alienae* vel *communis* alienatio ad eundem effectum permissa est, quamuis res emtori a vero domino, qui non consensit, auferri possit (*d*). Re communi pro parte indiuisa vendita, et venditore ante traditionem ad diuisionem prouocato, fundo vero in hoc iudicio socio adiudicato, venditor praestat id, quod a socio consecutus est; venditori vero adiudicato fundo, totus emtori,

emtori, aucto tamen pretio, tradendus est, ita tamen vt venditor de altera parte dolum tantummodo praestet; Diuiso vero per iudicem fundo, partem quae adiudicata est praestare debet (*e*). *Rei furtiuae* emtio non est, si vterque vitium sciuerit. Si emtor solus scit, non obligatur venditor, nec tamen ex vendito quicquam consequitur, nisi emtor vltro, quod conuenerit, praestet. Quodsi venditor scit, emtor ignorauit, vtrimque obligatio contrahitur (*f*). *Rei ligitiosae* alienatio sub poena dupli prohibita est (§. 13.); sed hodie haec poena exulat, et praxis istam alienationem admittit, modo ius tertii vbique in saluo maneat. Inde vtile est, in instrumento litis specificam mentionem facere, et aperte exprimere, quod emtor omne litis periculum et litem in eodem statu, in quo est, suscipere velit. *Venena mala*, bene vero salubria, vendi nequeunt, sed hodie etiam illa, personis haud suspectis, venduntur (*g*). Ne quis *domum vel villam, suam vel alienam, dirueret*, quo plus sibi acquireretur, neue quis negotiandi causa eorum quid emeret venderetue, Senatusconsulto cautum est, poena dupli quanti emisset in emtorem, in venditorem vero vt irrita fiat venditio, constituta (*h*), quod hodie non indistincte sequendum. II) *Merx sit certa, et in rerum natura existens*, saltem vt existere possit (*i*). *Electio* emtori ex pluribus rebus *nominatis* concessa

cessa, non tollit certitudinem mercis (*k*). Emtio *aleae* siue *spei* admittitur (*l*). Si in emtione spei, quantitas taxationis gratia adiecta sit, nihil amplius, quam quantum expressum peti potest, quodsi tamen tantum natum non sit, nihil amplius praestari oportet (*m*). Quodsi *in corpore* vel *materia erratum* sit, nulla est venditio (*n*); secus si tantum erratum sit in qualitate (*o*) vel in quantitate (*p*). Si autem plures res eiusdem nominis sint, de alia venditor de alia vero emtor senserit, ea debetur, quam venditor intellexerit (*q*). In huiusmodi quaestionibus ad personam vendentis et ementis, non ad personam principalem respicitur (*r*). Quodsi tamen seruus vel mandatarius in demonstrandis finibus agri venditi dolo vel errore plus demonstrauerit, id demonstratum accipi oportet, quod dominus senserit (*s*). Si merx *ad degustationem* vendita sit, mercem improbare licet, proinde merx adhuc deficit, secus si ad mensuram res vendita sit (*t*). Hodie inter mercatores vsitatum est, vt mercium quidem periculum emtoris sit, statim atque venditor merces aurigae vel nautae commiserit, auriga vero non auditur, si male compactas afferat, quippe qui non nisi bene compactas merces transuehendas accipere debet. Post mercium aduentum, si merces probas esse neget, eas non sibi seruare, sed, praesentibus honestis viris, degustare, improbare et obsignare, vendito-

ditorem vero certiorem reddere debet; merces improbas et periculo venditoris esse: daß die Waaren kein Kaufmanns-Guth seyen, und auf seine Gefahr liegen. Si fundus ea Lege venditus sit, vt emtor diebus triginta proximis fundum metiatur, et domino renunciet, quanto modus agri minor sit, post diem trigesimum, licet modus agri minor inueniatur, venditor non tenetur; si vero intra trigesimum diem modum agri minorem renunciasset, potest emtor, quo minor is modus agri fuisset, repetere (*u*). Qui certam quantitatem iugerum ad mensuram vendidit, pro singulis iugeris certo pretio constituto, deinde pluribus iugeris inuentis, pro singulis iugeris, quae supersunt, pretium conventum exigere potest (*v*); secus si per auersionem vnum pretium constitutum et quantitas iugerum tantummodo taxationis gratia et in favorem emtoris adiecta, vbi promissa quidem quantitas praestari debet, id vero, quod superest, lucrum emtoris constituit (*w*). E contrario, si iugera certa deficiant, et postea tantundem per alluuionem accrescat, distinguendum: si sciuerit venditor, tenetur; si ignorauerit, non tenetur (*x*). Si duorum fundorum venditor de modo cuiusque pronunciauerit, et ita vtrumque vno pretio tradiderit, alteri vero aliquid desit, quamuis in altero exsuperet, lucrum cum damno compensatur, et si quid deest emtori, hoc ei resarciendum ex aequitate (*y*).

Viae

Viae publicae, loca publica, quae fundum tangunt, litoraque in modum agrorum, si nihil de ea re conuentum, non cedunt (*z*). Si autem in quantitate iugerum captio adsit, ex emto agitur (*aa*). Pluribus rebus vno pretio emtis, de singulis actio ex emto est (*bb*). Haec sunt principia Iuris romani foecundissima de certitudine mercis. Quasdam cautiones circa eandem addere placet. In rebus fungibilibus, quae ob oculos positae non sunt, emtori proficit, si non nisi ad degustationem vel approbationem emat. Si copiam vero videndi habeat, et approbet, ne alia pro alia substituatur, verbo, ne lites exoriantur, signata simulacra (besiegelte Proben) sumere debet, additis qualitatibus specificis. In venditione ad corpus emtor vtiliter addit, vt ad minimum tot modii praestentur, reliquum autem eidem cedat. Animalia itidem post approbationem signantur et specifice circumscribuntur; idem de rebus mobilibus. In praediis vrbanis potissima ratio pertinentias tangit, de quibus postea (§. seq.). In praediis rusticis vero iugera secundum situm et vicinos addita mensura determinantur. In castris vel villis (ganzen zusammen gehörigen Güthern) catalogus accuratissimus omnium fundorum, iurium, redituum, onerum (der Güther-Anschlag) fundamenti loco est ponendus, addita clausula in tabulis venditionis, mit allen Rechten und Gerechtigkeiten ersucht, (iam praedio

dio competentia) und unersucht (forsan competitura). III) *Sit merx vera*; ergo nulla est emtio si ante emtionem perfectam, *vtroque sciente vel vtroque ignorante*, res in totum perierit (cc); quodsi vero amplior domus pars exusta sit, emtio non tenet; si vero dimidia exusta fuerit, emtor, deducto eo quod interest, emtionem adimplere compellitur; nisi intentio ad totam rem directa sit (*), vel separari sine incommodo non possit (**). Si *venditor sciuerit*, totam domum combustam esse, *emtor vero ignorauerit*, nulla est venditio; si vero quantacunque pars aedificii remaneat, venditio subsistit, praestito tamen eo, quod interest. Si vero *emtor sciebat*, *venditor ignorabat*, ille totum pretium soluere debet, solutum vero repetere non potest (dd) *Rei propriae* emtio non valet, licet alteri tradere iusserit, nec dominium transfertur (ee). Valet vero emtio rei propriae in sequentibus casibus: 1) Si in ea re emtori tantummodo vsusfructus competat (ff); vel 2) communis emtoris et venditoris res sit (gg), pretio tamen officio iudicis pro portione diminuto (hh); 3) si emtio pro firmanda donatione omnium bonorum cum filio donatoris contrahatur (ii); 4) si venditor possessionem habeat, et in iudicio possessionis potior extiterit (kk); 5) si sub conditione ematur: si res mea esse desierit (ll).

(*a*) L. 34. §. 1. D. de contrah. E. V.

(*b*) L. 7. C. de reb. al. non al. (IV. 51.) L. 5. C. si manc. ita ven. (IV. 56.) L. 7. §. f. D. de distract. pignor., cuius lectio sine ratione torquetur. Nec obstat L. 61. D. de pactis vbi: Nemo paciscendo efficere potest ne vicino inuito praedium alienet; Cum hic regula tradatur: dominum non prohiberi posse ab alienatione rei suae absque interesse. Exceptio ab hac regula itaque est, si dominus in ipsa alienatione facultatem alienandi interdixerit.

(*c*) L. 4. 5. 6. pr. L. 62. §. 1. L. 70. D. de contrah. E. V. §. 5. I. de emt. et vendit. Liber homo nequidem sub conditione: *cum seruus erit*; vendi potest. L. 34. §. 2. de contrah. E. V.

(*d*) L. 28. D. de contrah. E. V. L. 1. 2. 4. 5. 6. C. de reb. al. non al. L. 1. 2. C. de comm. rer. alienat. (IV. 52.) Subscriptio tamen vel sigilli appositio consensum non inuoluit. L. 2. C. de reb. al. non al.

(*e*) L. 13. §. 17. D. de A. E. V.

(*f*) L. 34. §. 3. D. de contrah. E. V.

(*g*) L. 35. §. 2. D. de contrah. E. V. Art. 37. C. C. Carol.

(*h*) L. 52. D. de contrah. E. V.

(*i*) L. 8. pr. D. de contrah. E. V.

(*k*) L. 25. pr. D. de contr. E. V.

(*l*) L. 8. §. 1. D. de contrah. E. V.

(*m*) L. 39. §. 1. D. de contrah. E. V.

(*n*) L. 9. pr. §. 1. 2. de contrah. E. V. Sic nulla pronunciatur venditio, si mensa argento cooperta pro solida imprudenter vendita sit. L. 41. §. 1. ibid.

(*o*) L. 10 D. de contrah. E. V. L. 11. §. 1. D. ibid. vbi exemplum de ancilla muliere, quam virginem putabat, quae lex tamen pugnat cum L. 11. §. 5. D. de A. E. V. L. 22. L. 34. D. ibid.

(*p*) L. 14. D. de contrah. E. V. Quodsi emtor

tor vel venditor iniquis menſuris vel ponderibus vſus ſit, tenetur etiam poſt admenſurationem L. 32. D. de A. E. V. imo criminaliter poſitis terminis habilibus agi poteſt ex crimine falſi. Art. 113. C. C. Carol.

(*q*) L. 34. pr. §. 6. D. de contrah. E. V.

(*r*) L. 12 13. D. de contrah. E. V.

(*s*) L. 18. §. 1. D. de contrah. E. V.

(*t*) L. 34. §. 5. D. de contrah. E. V.

(*u*) L. 40 pr. D. de contrah E. V.

(*v*) L. 40 § 2. L. 69. D. de contrah. E. V.

(*w*) arg. L. 38. pr. D. de A. E. V. L. 45. D. de Euict. (XXI. 11.)

(*x*) L. 13. §. 14. D. de A. E. V.

(*y*) L 22. 42. D. de A. E. V.

(*z*) L. 7. §. 1. D. de peric. et comm. (XVIII. 6.) L. 51. D. de contrah. E. V.

(*aa*) L. 34. D. de A. E. V.

(*bb*) L. 38. D. de A. E. V. L. 72. D. de Euict.

(*cc*) L. 15. pr. L. 57. pr. et §. vlt. D. de contrah. E. V.

(*) L. 34. D. de Aedilit. Ed.

(**) L. 35. ibid.

(*dd*) L. 57. pr. § 1. 2. D. de contrah. E. V.

(*ee*) L. 15. §. 2. L. 16. pr. L. 39 pr. D. de contrah. E. V. L. 4. 10. C. ib.

(*ff*) L. 16. §. 1. D. de contrah. E. V.

(*gg*) L. 18. pr. D. de contrah. E. V.

(*hh*) L. 17. 18. pr. D. de contrah. E. V.

(*ii*) L. 5. C. de contrah E. V.

(*kk*) L. 34. §. 4. D. de contrah. E. V. Singularis caſus eſt in L. 80. §. 1. ibid.

(*ll*) L. 61. D. de contrah. E. V.

§. 279.

§. 279.
De pertinentiis.

Ad mercis determinationem etiam ſpectant *pertinentiae*. *Hae* ſunt partes rei venditae vel homogeneae vel heterogeneae in conuentionem nominatim non deductae. Poſſunt tamen partes ſua conuentione mutare, quae lubent. Cum vero expeditum non ſit, quae harum nomine veniant, tenendae ſunt regulae: I) *quae homogeneae vel heterogeneae rei in conuentionem deductae accedunt partes* (*a*); II) *quae, ſub paciſcentium intentione vel expreſſa vel tacita licet partes non conſtituant, comprehenduntur*; III) *quae in perpetuum rei vſum comparata et actualiter deſtinata ſunt* (*b*), *haec omnia ad pertinentias referri debent*. Ea quae vltimo loco poſuimus, *fixa vinctaque* appellari ſolent, quibus opponuntur: *ruta, caeſa* (*bb*), quamuis haec circumſtantia fallax ſit. IV) *Translatio dominii fit cum ſua cauſa, quae eſſet futura, ſi apud nos ea res manſiſſet* (*c*). *Prioris* regulae exempla tene: Sylua caedua in quinquennium venierat, quaerebatur, cum glans decidiſſet, vtrius eſſet? Si nihil conventum, quaecunque glans ex his arboribus, quae caeſae non eſſent, cecidiſſet, venditoris eſt; eam autem, quae in arboribus fuiſſet eo tempore, cum hae caederentur, emtoris (*d*). Si poſt inſpectum praedium, antequam emtio

contraheretur, arbores vento deiectae sunt, hae non debentur emtori. Quodsi emtor ignorauit, deiectas esse arbores, venditor autem sciuit, nec admonuit, tenetur in id quod emtoris interest (*e*). *Ruta, caesa*, etiamsi non excipiantur, neque aedium neque fundi pertinentiae sunt (*f*). Si fructibus iam maturis ager distractus sit, etiam fructus emtori cedunt, nisi aliter conuentum (*g*); Pensiones vero praediorum cedunt locatori (*h*). *Secunda regula* hos comprehendit casus: Si quis aquam promisit, etiam iter aquae, et fistulae, per quas aqua ducitur, et castellum ex quo fistulis aqua ducitur, venditum censetur (*i*). Sub frumento manu sato, etiam quod ex stipula prouenit, continetur (*k*). Sub omni fructu etiam arundo caedua et sylua comprehenditur (*l*). Doliis, quae in fundo sunt, promissis, nulla excipiuntur (*m*). Si centum dolia accessura promissa sint, praestari debent, etiamsi nulla in fundo sint (*n*); et quidquid accessurum promissum est, tradi debet integrum et sanum (*o*). Quae autem a venditore generaliter excipiuntur, ad ea extendi nequeunt, quae postea obueniunt (*p*); Si manu sata in venditione fundi excipiuntur, non ea, quae in perpetuum sata sunt, (Holz, Esparcette, perennirende Kräuter und Gewächse) sed quae singulis annis seri solent, ita, vt fructus eorum tollatur, excepta videntur (*q*). *Tertiae regulae* exempla occurrunt: Rota, per

quam

quam aqua traheretur, aedificii eſt, ſicut et ſitula; (der Schöpf-Eymer) (*r*). Dolia in horreis defoſſa (*s*). Fundi nihil eſt, niſi quod terra ſe tenet; Aedium autem multa ſunt, quae aedibus adfixa non ſunt, veluti claues, ſerae, clauſtra; Multa etiam defoſſa, neque tamen fundi ſunt aut villae haberi poſſunt, vtputa vaſa vinaria, torcularia, quoniam magis inſtrumenti ſunt, etiamſi aedificio cohaereant (*t*). Sterculinum ſtercorandi non vendendi cauſa comparatum emtorem ſequitur, non autem ligna (*u*). Tabulae pictae et cruſtae marmoreae, quae pro tectorio (*eine* Bekleidung der Wände von Gyps und Kalck) includuntur, aedium ſunt. Reticuli (die Gitter, Staquets) circa columnas, plutei circa parietes, item Cilicia vela (grobe harene oder wollene Decken) aedium non ſunt, item quod inſulae cauſa paratum eſt, quamuis poſitum in aedificio ſit, non tamen videtur aedium eſſe (*v*), et generaliter, ea, quae ex aedificio detracta ſunt, vt repronantur, aedium ſunt, quae autem parata ſunt, vt imponantur, non ſunt; ſic pali, qui vineae cauſa parati ſunt, antequam collocantur, fundi non ſunt; ſed qui exemti ſunt hac mente, vt collocentur, fundi ſunt (*w*). Tegulae, quae nondum aedificiis impoſitae ſunt, quamuis tegendi cauſa allatae, in rutis et caeſis habentur, aliud iuris eſt in his, quae detractae ſunt, vt reponerentur (*x*). Granaria, quae ex tabulis fieri ſo-

 lent,

lent, ita aedium sunt, si stipites eorum in terra defossi sunt; quodsi supra terram sint, rutis et caesis cedunt (*y*). Naue aut domu emta, tabulae et caementa emta non intelliguntur (*z*). Scapha non videtur nauis esse (*aa*). Caute agunt contrahentes, qui omnes pertinentias, quae litem suscitare possent, specifice vel excipiunt, vel addicunt.

(*a*) L. 13. §. 31. L. 52. §. 3. D. de A. E. V.

(*b*) L. 13. §. 31. L. 14. L. 17. §. 7. D. ibid.

(*bb*) Ruta, caesa ea sunt, quae terra non tenentur, quaeque opere structili, tectorioue non continentur. L. 241. de V. S.

(*c*) L. 67. D. de contrah. E. V.

(*d*) L. 80. §. 2. D. ib.

(*e*) L. 9. D. de peric. et commod.

(*f*) L. 66. §. 2. D. de contrah. E. V. L. 17. §. 6. D. de A. E. V.

(*g*) L. 13. §. 10. D. de A. E. V.

(*h*) L. 13. §. 11. D. ibid.

(*i*) L. 40. §. 1. L. 47. 48. 49. 78. pr. D. de contrah. E. V., L. 15. 17. §. 8. 9., L. 38. §. 2. D. de A. E. V.

(*k*) L. 40. §. 3. de contrah. E. V.

(*l*) L. 40. §. 4. ibid.

(*m*) L. 40. §. 5. ibid

(*n*) L. 26. D. de A. E. V.

(*o*) L. 27. D. ibid

(*p*) L. 77. D. de contrah. E. V.

(*q*) L. 80. pr. D. ib.

(*r*) L. 40. §. 6. D. ib.

(*s*) L. 76. pr. ibid.

(*t*) L. 17. pr. D. de A. E. V.

(*u*) L. 17. §. 2. ibid.

(*v*) L. 17. §. 3. 4. 5. ibid.

(*w*) L. 17. §. 10. 11. ibid.

(*x*) L. 18. §. 1. ibid.

(*y*) L. 18. pr. D. ibid. Solebant Romani horrea frumentaria mobilia facere

cere, quod hodie incognitum. L. 60. D. de acquir. rer dom.

(z) L. 36. D. de Euict.

(aa) L. 44. D. ibid.

§. 280.
De hereditate vendita.

Ad obiectum mercis etiam pertinet hereditas, quatenus consideratur tanquam delata. De hereditate viuentis Iure Romano in vniuersum pacisci non licebat. Hodie quidem de hereditate viuentis propria recte paciscimur; sed de hereditate tertii non aliter, quam cum consensu eius, de cuius hereditate agitur, nisi tanquam spes: si quae erit hereditas, vendatur (*a*). Hodie tertius consentiens voluntatem amplius mutare nequit, cum quilibet per pactum facultatem testandi sibi ipsi adimere queat. Ad hereditatem venditam tanquam mercem determinandam pertinent axiomata: I) Vt sit hereditas, alias deficeret merx (*). II) Regulariter, nisi aliud pacto expressum, quantitas hereditatis secundum tempus mortis aestimatur (*b*). III) Id quod heres ex impuberis substitutione post venditionem accipit, ad hereditatem venditam non pertinet, cum duae sint hereditates, licet vnum tantummodo testamentum, nisi 1) iam delata sit hereditas impuberis tempore venditionis, vel 2) nominatim id actum sit (*c*); bene vero 3) emtori cedit id, quod

iure accrescendi acquisitum est (*cc*). IV) Ad hereditatem, qua vniuersitatem, pertinet omne id, quod ad heredem eiusque successorem ex illa hereditate peruenit, vel quandoque peruenerit, vel dolo malo, item lata culpa, factum est, quo minus ad eos perueniat, id est, super quo persecutionem mandare actionesque tribuere potest, proinde pretia rerum venditarum vel donatarum ante hereditatem venditam et actiones, quas ipse hereditati acquisiuit, praestare debet emtori, non vero id ad hereditatem pertinet, quod legatorum vel aeris alieni nomine alienauit (*d*). Quod indebitum exegit, emtori non praestat, sed lucro cedit heredi venditori, quemadmodum etiam reputare nequit, quod indebitum soluit, nisi condemnatus sit absque dolo (*e*); quod vero perdidit sine dolo vel culpa, de hoc non tenetur emtori (*f*). V) Si hereditas tradi nequeat dolo vel culpa venditoris, distinguitur: aut pertinuit hereditas ad venditorem; aut plane nulla fuit hereditas; priori casu aestimatio totius hereditatis, quae fuit, posteriori vero pretium et interesse praestari debet (*g*). VI) Qui tanquam heres hereditatem vendiderit, cum eadem ex SCto Trebell; restituta sit, tenetur emtori, quanti eius interest (*h*). VII) Si fundum exceperit venditor, deinde hoc intuitu aliquid acquisiuit, nisi pactum contrarium obsistat, praestare debet accessionem emtori, ac si

fun-

fundus exceptus non ſit (*i*). VIII) Quemadmodum lucrum ita etiam damnum emtorem hereditatis ſequitur; proinde 1) aes alienum ſolvere (*k*), actiones vero cum creditoribus, legatariis et fideicommiſſariis venditor ſuſcipere debet, nec emtor poſtea cautionem praeſtare vel actiones inuitus ſuſcipere obligatur (*l*), cum ſubtili iure venditor adhuc heres maneat, qui ex eadem ratione debita hereditaria, ſaluo tamen iure emtoris, exigit, niſi debitoribus denunciatum ſit (*m*), quod ſecurius iudicialiter fit; 2) quidquid venditor tanquam heres ita erogauit, vt ei abſit vel abfuturum ſit, emtor reſarcire tenetur, quorſum pertinent ſumtus funeris, etiam ante venditionem hereditatis erogati, cum omnia ad ſtatum hereditatis delatae ſint reducenda. Proinde etiam ſi hereditas legato grauata venierit, ante ſolutionem vero venditor legatario heres exiſtat, legati aeſtimationem emtor praeſtare debet, quia ideo eo minus hereditas venierit, vt id legatum praeſtaret emtor. IX) Iura et obligationes per aditionem hereditatis confuſa, venditione facta, reuiuiſcunt, cum emtor vicem heredis ſuſtineat (*p*), modo obligatio ita comparata ſit, vt contra heredem actio competat. X) Si vſusfructus venditus ſit, diſtinguitur, an venditor tantummodo Ius vtendi fruendi habeat, an vero in proprio fundo vſumfructum vendat; *Priori caſu*, ſi venditor ſtatim poſt perfectam emtionem moriatur,

riatur, nihil debetur; emtore autem moriente, heredi eius competit vſusfructus; *poſteriori vero caſu* emtore mortuo heredi nihil tribuitur, venditore autem moriente heres eius vſumfructum praeſtare debet (*q*). XI) Emtori vtiles actiones aduerſus debitores hereditarios tribuuntur, eodem tamen iure vti debet, quo venditor vſus fuiſſet (*r*). XII) Pro pretio hereditatis competit venditori pignus legale in corporibus hereditariis (*s*). XIII) Emtor hereditatis mediante inſtrumento emtionis publico vel a venditore agnito ſe ad cauſam legitimare debet, antequam in iudicio audiatur.

(*a*) L. vlt. C. de pactis (II. 3.) L. 4. C. de inut. ſtip. (VIII. 39.) L. 1. D. de hered. vel act. vend. (XVIII. 4.)

(*) L. 7. ibid.

(*b*) L. 2. §. 1. ib.

(*c*) L. 2. §. 2. ib.

(*cc*) L. 9. D. de ſuis et legit. hered. (XXXVIII. 16.)

(*d*) L. 2. §. 3. 4. 5. 6. 8. de hered. vel act. vend.

(*e*) L. 2. §. 7. ib.

(*f*) L. 3. ibid.

(*g*) L. 8. 9. ib.

(*h*) L. 16. ib.

(*i*) L. vlt. ib.

(*k*) L. 1. C. ibid. (IV. 39.)

(*l*) L. 2. C. ibid.

(*m*) L. 3. C. de nouat. (VIII. 46.)

(*n*) L. 2. §. 9. 10. 11. 12. 16. 20. L. 18. D. de hered. vel act. vend.

(*o*) L. 24. D. ibid.

(*p*) L. 2. §. 15. 18. 19. L. 20. D. ibid.

(*q*) L. 8. §. 2. D. de peric. et comm. (XVIII. 6.)

(*r*) L. 5. C. de hered. l. act. vend.

(*s*) L. 22. D. ibid.

§. 281.

§. 281.

De nomine et actione vendita.

Venduntur etiam nomina et actiones, olim non nisi accedente cessione solenni, quia rebus mancipi accensebantur; sed posteaquam illa distinctio exoleuit, non amplius opus fuit ista solennitate. Nomen quocunque titulo habili in alium transferri potest, absque tamen titulo cessio tantummodo modum acquirendi constituit et cessionis tabulae documentum indiscretum efficiunt. Nominis venditio, etiam inuito eo, aduersus quem mandantur actiones, contrahi solet (*a*), modo non durior conditio debitoris fiat, vel potentior creditor substituatur, poena amissionis crediti in transgressionem sancita (*b*); Alias quilibet nomen et actionem vel vendere vel emere potest, excepto Iudaeo (*c*) tutore et curatore cuiuscunque generis, etiam postquam tutelam vel curam deposuerit, poena nullitatis et amissionis pretii in transgressionem scripta, quod lucro pupilli vel curandi cedit (*d*). Requiritur autem I) vt sit actio cessibilis non accusatio publica, actio popularis, actio personalissima (*dd*); actio litigiosa vero positis ponendis transferri potest. (§. 278.) II) Vt sit nomen, quod veritatem nominis appellamus (*e*); quorsum etiam pertinet, ne exceptione tutus sit contra actionem (*f*); vt locuples sit debitor, vel vt exigi aliquid possit, quod boni-

tatem

tatem nominis efficit, non praeſtatur; niſi dolose verſatus ſit venditor (*ff*). III.) Nominibus filii venditis, etiam ea praeſtari debent, quae cum patre habet (*g*); IV.) Pignorum perſecutiones, eius quoque, quod venditor poſtea accepit, item actiones contra fideiuſſores, praeſtare debet, cum beneficium venditoris proſit emtori (*h*). V.) Emtor vtiles actiones vel proprio nomine mouet, vel tanquam procurator in rem ſuam agit (*i*), vtroque vero caſu mediante inſtrumento ceſſionis publico vel a cedente agnito ſe ad cauſam legitimare debet, antequam audiatur, quam exceptionem Iudex ſupplere debet, cum ius agendi reſpiciat. Si conſtet de enixa voluntate ius ſuum in alterum transferendi, vel obligatio perfecta ad cedendum praecedat, etiam absque ſpeciali ceſſione vtiles actiones moueri poſſunt ex Conſtitutione D. Pii (*k*). VI.) Quodſi nihil debeatur, certa ſumma debiti expreſſa, venditor in hanc tenetur, ſi vero incertae ſummae debitum venierit, quanti actoris intereſt (*l*). VII.) Quod venditor compenſatione vel exactione fuerit conſecutus, emtori nominis praeſtare oportet (*m*). VIII.) Emtor nominis vero nihil amplius ex emtione nominis ſecundum Legem Anaſtaſianam acquirere poteſt, quam pretio eiusque vſuris continetur (*n*), niſi 1) nomen ſit incertum, litigioſum vel alia ratione dubium; vel 2) inter coheredes, pro actionibus here-

hereditariis, vel inter legatarios vel fideicommissarios, quibus nomina relicta, cessio contingat, vel denique 3) nomen in solutum datum sit, 4) vel creditor hypothecarius anteriorem creditorem sua pecunia dimittat, quae omnia in donatione nominis cessant. Iustinianus hanc dispositionem eo extendit, vt pars nominis vendi, pars vero nequidem tertio donari nequeat, sed vel totum nomen vendatur vel totum donetur, et quidem iudicialiter; quodsi aliter fecerint, cessio inutilis est quoad summam excurrentem et actio vtrique et cedenti et cessionario denegatur contra debitorem, etiamsi in totum donatio, sed fraude Legi facta, concepta sit. Superfluum itaque lucrum debitoris efficit (*o*). Renunciatio etiam iurata hanc dispositionem legalem non infirmat. (§. 40.) A cessione differt assignatio (*p*), quae nihil nisi mandatum de exigendo in proprium commodum continet. Assignatarius itaque est procurator in rem suam et praeter assignationis instrumentum publica fide munitum vel agnitum, nihil aliud ad legitimationem requiritur. Periculum nominis vero est penes assignantem, nisi assignatio titulo lucratiuo facta et donatio praecise ad illud nomen directa sit, secus si in ipsa donatione huius nominis nulla ratio habita fuerit.

(*a*) L. 3. C. de hered. l. act. vend. L. 74. §. 3. D. de Euict.

(*b*) L. 2. C. ne lic. potent. (II. 14.)

(*c*)

(c) R. A. de 1551. §. 78. 80. R. Poliz. Ordn. de 1577. Tit. 20. §. 4.

(d) Nov. 72. cap. 5. Auth. minoris C. qui dari tut. l. curat. poss. (V. 34.)

(dd) L. pen. §. 1. D. de accus. publ. arg. L. 51. D. de pop. act.

(e) L. 4. D. de hered. l. act. vend.

(f) L. 5. D. ibid.

(ff) arg. L. 22. §. 2. D. solut. matrim. (XXIV. 3.)

(g) L. 14. pr. D. h. t.

(h) L. 6. L. 23. pr. D. ib. L. 7. C. ib.

(i) L. 8. 9. C. ibid.

(k) L. 16. D. de pact. L. 7. 8. C. de hered. l. act. vend. L. 1. C. de magistr. conu. (V. 75.) L. 2. C. de O. et A. (IV. 10.)

(l) L. 5. D. h. t.

(m) L. 23. §. 1. D. ibid.

(n) L. pen. et vlt. C. mand. (IV. 35.)

(o) Arg. Auth. minoris C. qui dare tut. l. curat. poss. et LL. allegg.

(p) L. 27. §. fin D. de Leg. 3.

Formula Cessionis.

Ich Endes unterschriebener vor mich meine Erben und Erbnehmen urkunde und bekenne: daß ich dem Herrn N. als N-- schen Vormunde zwey bey Königl. und Churfürstl. Cammer zu N. zu vier pro Cento belegte Capitalien eins von Ein tausend fünf hundert Reichsthaler laut Cammer-Scheines vom 17ten Febr. 1762., das andere von fünfhundert Reichsthaler, beyde in Louisd'or zu 5. Rthlr. vermöge Cammerscheines vom 22ten eiusdem anni et mensis gegen baare Berichtigung beyder Summen nebst Zinsen bis auf den heutigen Tag in gleichmäsiger Münz-Sorte cediret

diret und übertragen auch die darüber sprechende obligationem extradiret habe; Solchemnach begebe ich mich alles an diesen Capitalien und darüber ausgestellten obligationen habenden Rechts, verspreche die Richtigkeit und Zahlbarkeit dieser Forderungen zu gewähren und will daß gedachter Herr Vormundt nicht allein die Zinsen, vom Verfall-Tage des lezten Jahres anzurechnen, erheben, sondern auch mit diesem Capital nach Willkühr schalten und walten soll. Urkundlich meiner eigenhändigen Nahmens-Unterschrift und beygedruckten Pettschafts. So geschehen ꝛc.

(L. S.) N. N.

Daß der Herr N, diesen Cessions-Schein praeuia praelectione et certioratione in allen Puncten genehmiget, auch seine Unterschrift und Siegel agnosciret habe, wird mittelst Gerichts-Hand und Siegel attestiret. N. ꝛc.

(L. S. *judicial.*) Königl. ꝛc.

Formula assignationis.

Ich Endes unterschriebener vor mich meine Erben und Erbnehmen, urkunde und bekenne hiemit:

Daß ich dem Herrn N. meine an Herrn O. habende Schuldtforderung von 1000 rthlr. in Louis-

d'or samt rückständigen Zinsen assigniret, und die darüber sprechende obligation vom 16ten Aug. 1761. um selbige in Güte oder durch den Weg Rechtens in seinem Nahmen auf meine Gefahr einzutreiben, und den Betrag des Capitals und Zinsen nach Abzug der Kosten an seiner an mir habenden Forderung abzusetzen. Urkundlich meiner Nahmens-Unterschrift und beygedruckten Pettschaft N. den ꝛc.

vel breuius:

Auf diese meine Assignation zahle Herr N. an Herrn O. oder dessen Ordre gegen extradition der von selbigem quittirten obligation vom 16ten Aug. 1761. die mir schuldige 1000 Rthlr. Louisd'or nebst rückständigen Zinsen; es soll mir gute Zahlung seyn. N. den ꝛc.

§. 280.

De pretio.

Absolutis iis, quae Iura mercis concernunt, sequitur pretii determinatio. Haec ad essentiam huius contractus pertinet, et sine pretio nulla est venditio (*a*). Sit autem pretium: I) *verum*; quod donationis causa constituitur, venditionem in donationem mutat (*b*); Si quis itaque fundum ita vendidisset: erit tibi emtus tanti, quanti a testatore emtus est, mox inueniatur non

non emtus sed donatus, nulla est venditio (*c*). Si quis vero donationis causa *minoris* vendat, venditio valet, excepta donatione inter virum et vxorem hac Lege inita (*d*), et nomine. (§. anteced.) II) Sit deinde *certum* (*e*), admissa tamen certitudine relatiua (*f*). Non valet emtio venditio, si pretii determinatio arbitrio emtoris (*g*), bene vero, si arbitrio tertii nominati, committatur, admissa tamen reductione ad arbitrium boni viri vel actione ex L. 2. C. de rescind. emt. vend., Quodsi hic noluerit vel non potuerit pretium definire, tunc nihil actum, quasi nullo constituto pretio, quod aeque in locationibus obtinet (*h*). Nouam prorsus emtionem constituit, si omnibus integris manentibus de augendo vel diminuendo pretio rursus conuenerint (*i*). III) Constet *in pecunia numerata*, alias est permutatio, datio in solutum vero, post rite constitutum pretium, contractum non mutat (*k*). Genus monetae vel conuentione determinatum est, vel minus: Illo casu standum est pactioni; hoc vero casu pretium in eo monetae genere soluendum est, quod tempore contractus, in loco contractus vel solutionis obseruantia approbatum est, nisi praesumtiones adsint, partes certum aliquod genus monetae respexisse. IV) *Sit iustum* i. e. proportionatum cum ipsa merce. De laesione vltra dimidium iam satis dictum est. (§. 56.) Quae infra dimidium consistit laesio, non at-

tenditur, cum in contractu emtionis venditionis naturaliter se circumscribere liceat (*kk*). V) *Soluatur iusto tempore*, scil. vel conuento, vel statim in ipsa traditione, alias debentur vsurae pretii tardius soluti (§. 284.) Quodsi venditor fidem de pretio vel in totum vel pro parte habuerit, pacto hypothecae venditori non satis consulitur, melius vero is facit, qui pactum constituti adiicit, sibique dominium rei venditae in lege venditionis hac formula reservat: Daß die tradition nicht anders als mit der Bedingung geschehe, daß bis zu völlig bezahltem Kaufgelde die Uebertragung des Eigenthums ausgesetzt bleibe, sondern Verkäufer sich solches mit allen seinen rechtlichen Würkungen auch gegen einen jeden dritten Besitzer vorbehalte, jedoch dergestalt, daß der Käufer das periculum trage. Emtore defuncto, si heres partem soluat, ex emto cum venditore non agit, quoniam ita contractum aes alienum diuidi non potuit (*l*).

(*a*) L. 2. §. 1. D. L. 9. C. de contrah. E. V. §. 1. I. de emt. et vend.

(*b*) L. 36. D. de contrah. E. V. L. 3. C. ib.

(*c*) L. 37. D. ibid.

(*d*) L. 38. D. ibid.

(*e*) §. 1. I. de emt. et vendit.

(*f*) L. 7. §. 1. 2. D. de contrah. E. V.

(*g*) L. 35. §. 1. D. ib.

(*h*) §. 1. I. de emt. et vend. vide etiam L. fin. C. de contrah. E. V.

(*i*) L. 72. pr. D. de contrah. E. V.

(*k*)

(*k*) §. 2. I. de emt. et vendit. rescind. vendit. L. 54. D. de contrah. E. V.

(*kk*) L. 16. §. 4. D. de min. L. 22 §. vlt. D. de loc. cond. L. 8 C. de

(*l*) L. 78. §. 2. D. de contrah. E. V.

§. 283.
De effectibus.

a) *de periculo et commodo*, b) *de dominio.* c) *de euictione.*

Inter effectus emtionis venditionis referendum est: I) *periculum et commodum*, quod emtorem sequitur, simul atque pure de pretio conuenerit, et appareat, quid, quale, quantumue sit, quod venierit, licet res nondum tradita sit (*a*). Potest tamen venditor casum expressa pactione suscipere (*b*). quemadmodum etiam emtor in emtione conditionali periculum expresso pacto suscipere potest (*c*). Quodsi plures res electiue venditae sint, siue venditori siue emtori electio relicta, prior res venditori, posterior vero emtori perit; at, si pariter perierint, pretium indistincte debetur (*d*). Etiam si furto, sine culpa leui venditoris, vel omissa custodia promissa (*e*), res ablata sit, res perit emtori, venditor tamen actiones cedere debet, quas, cum non-dominus praestare nequeat, ob id ipsum condemnandus est (*f*). Huc etiam

pertinent casus, vbi res deterior esse coeperit (*g*). Si res, quae pondere numero et mensura constant, vel etiam grex *per auersionem* venierint, statim atque de pretio conuenerint partes, perfecta est emtio venditio et periculum est emtoris quia est debitum generis, genus vero non pereat; sin vero *ad certum pondus numerum vel mensuram* venditae sint, ante admensurationem, adponderationem vel adnumerationem periculum est venditoris (*h*); nisi emtor in mora sit (*i*). Quodsi venditor periculum non adiecto tempore susceperit, vsque ad degustationem periculum est venditoris (*k*), non vero signatio vasorum vel doliorum contractum hoc casu ad effectum periculi sustinendi perficit, nisi aliter conuentum (*l*). Nullo die degustationi praefinito, quandoque degustare emtor poterit, et quoad degustetur, periculum indistincte est venditoris; si autem dies praefinitus est, et per venditorem stet, quo minus degustetur, periculum etiam vltra tempus degustationis est venditoris (*m*). Si vterque in mora est, perinde est, quasi per emtorem solum stetisset (*n*). Quemadmodum damnum ita etiam commodum ad emtorem pertinet, quod per alluuionem fundo accessit (*o*), item quod ex vecturis iumentorum vel nauium quaesitum est (*p*). II) Inter effectus emtionis venditionis primarios referri debet. *Dominium*, modo venditor dominium habuerit (*q*); attamen venditor

ditor hactenus nihil aliud praestare debet, quam vt habere liceret (*r*); i. e. conditionem vsucapiendi (*s*). Dominium non sola traditione sed solutione vel fide habita transfertur (*t*). Clauibus traditis, ita mercium in horreis conditarum possessio tradita videtur, si claues apud horrea traditae sint, quo facto emtor confestim dominium et possessionem adipiscitur, etsi non aperuerit horrea. Non vero tradita censetur merx, si quis ex alio iure naturalem fundi possessionem nactus sit (*u*). Obligationes personales venditoris non transeunt ad emtorem, licet fundus in ea obligatione comprehensus sit, quod hac specie illustratur: Lucius Titius promiserat de fundo suo centum millia modiorum frumenti annua praestare praediis Gaii Seii, postea Lucius Titius vendidit fundum hisce verbis; quo iure, quaque conditione ea praedia Lucii Titii hodie sunt, ita veneunt, itaque habebuntur; quaerebatur an emtor Gaio Seio ad praestationem frumenti sit obnoxius, et responsum est, secundum ea, quae proponerentur, emtorem Gaio Seio obligatum non esse (*v*). Ceterum emtor iisdem exceptionibus vtitur, quibus venditor vti potuisset, nisi oriantur ex iure ad rem (*w*). Dominium vero non efficit, si mea pecunia res comparata neque mihi vendita et tradita sit (*x*); excepto milite (*) et tutore vel curatore (**). Sed satis de altero effectu, dominio scil.; pergamus III) *ad*

euictionis praestationem. In omnibus contractibus bilateralibus onerosis id agitur, vt aequales sint praestationes. Emtoris itaque intentio eo tendit, vt aequalem mercem pro pretio accipiat. Haec intentio eluditur, si merx vel in totum vel in tantum emtori ab alio, ex iure potiori, contractum antecedenti, euincatur (y), quo ipso apparet, venditorem nullum ius habuisse, proinde eundem locupletiorem futurum, si pretium retineret, nec interest, vtrum venditor sciuerit an vero ignorauerit, alienam rem esse (z). Hoc ideam naturalem euictionis praestationis constituit, vnde simul euidens est, euictionem ad naturalia non vero ad essentialia contractus pertinere (*aa*). Quae cum ita sint, per se patet, I) *eum, qui non proprio sed alieno nomine rem alienat, ad euictionis praestationem non teneri*, v. g. creditor, qui pignus distrahit, qui tamen actiones cedere tenetur (*bb*), tutor, curator, procurator (*cc*). Porro II) *renunciari potest euictionis praestationi* expresse. Iure quidem Pandectarum siue pactum generaliter; ne euictio praestetur, siue specialiter conceptum sit: ne aliquid re euicta praestetur, tantummodo a praestatione eius quod interest, non vero a restitutione pretii liberat, nisi mera spes vendita sit (*dd*); quod Iure Codicis non videtur mutatum, cum Iustinianus sanciuerit: si emtor sciens rem obnoxiam comparauerit, hanc tacitam renunciationem

vendi-

venditorem a pretii refuſione non liberare, bene vero a praeſtatione eius quod intereſt vel dupli promiſſi (*). Si autem venditor ſciens fundum alienum vel obligatum eſſe, pactus ſit, ne quid eo nomine praeſtetur, *dolus commiſſus* pactum nullum reddit (*ee*). *Tacite* renunciatur euictionis praeſtationi, non ſolum quoad intereſſe vel duplum ſed etiam quoad pretium, ſi quis rem vel hereditatem tanquam ſpem emerit (*ff*). In dubio tamen renunciatio euictionis praeſtationis non praeſumitur, ſed potius pro naturalibus contractus praeſumtio eſt capienda. Cautio de euictione praeſtanda regulariter exigi nequit, niſi 1) ſpeciatim promiſſa (gg), vel 2) in limine contractus immineat euictio, ita vt ſi emtor partem pretii iam ſoluerit, iure retentionis in re vendita vtatur, et donec cautum non ſit, ad pretii ſolutionem non compellatur (*hh*); vel 3) ſciens alienam rem vendiderit (*ii*). Poteſt tamen conueniri: vt ſi qua quaeſtio relata, etſi nec dum euictum eſſet, tu pretium recuperares (*). Requiritur III) *negotium oneroſum*; e. g. *emtio venditio*; *permutatio* (*kk*); *diuiſio communis hereditatis* (*ll*); *dos* (*mm*); de dote profectitia euicta, pater agit ſiue filia emancipata ſit nec ne (*nn*); *legatum generis*, etiamſi heres ignorauerit rem alienam eſſe, et quidem agitur actione ex teſtamento (*oo*); *datio in ſolutum* (*pp*); *pignus* (*qq*); *transactio* (*); *infeudatio* (**). Ceſſat

vero euictionis praestatio; 1) *in hereditate vendita*, in qua euictio non singularum rerum (*rr*), (nisi dolose egerit (*ſſ*), vel de substantia affirmauerit (*tt*)) sed iuris hereditarii in genere praestatur, quod partim ex natura vniuersitatis, partim ex intentione paciscentium fluit, cum id agatur, vt neque amplius neque minus Iuris emtor habeat, quam apud heredem futurum esset (*uu*), nisi hereditas ea lege vendita sit: si quid Iuris esset venditoris, nec postea quicquam praestatum iri, quo casu nequidem euictio iuris hereditarii praestatur (*vv*), nisi sciens ad se non pertinere hereditatem, vendiderit, quo casu venditor ex dolo tenetur (*ww*). Deinde 2) cessat euictionis praestatio *in negotiis lucratiuis*, nisi dolus commissus, vel nominatim promissa sit euictionis praestatio, vel donatio remuneratoria sit (*xx*); 3) Si post venditionem partus ancillae vel pecoris euincatur (*yy*); 4) Si res ante euictionem peremta, quo casu tamen ex dolo commisso tenetur (*zz*); 5) Si spes habendi rem non abscissa sit (*aaa*); 6) Si venditor emtori heres existat, quo casu statim liberantur fideiussores (*bbb*), secus, si in secunda venditione emtor venditoris heres existat, vel vice versa (*ccc*); 7) Si plures mihi in solidum tenentur pro euictione, deinde cum vno fuero expertus, si postea agam cum ceteris, exceptione repellor (*ddd*); 8) Si praescripta res sit (*eee*), nisi absens vel miles contra

prae-

praescriptionem in integrum restituatur (*fff*); 9) Si id nominatim exceptum sit in venditione, de quo nunc agitur (*ggg*); 10) Si merx tanquam spes emta sit, absque dolo venditoris (*gggg*). IV) *Euictio fieri debet ex iure potiori euincentis*, de quo non nisi per sententiam iudicialem, etiam in possessorio latam, constat (*hhh*); ergo si ex iure protimiseos res euincatur, non dubitandum de Iure auctoris; non vero constat de Iure potiori euincentis 1) si per vim maiorem (*iii*); 2) facto Principis; 3) sordibus vel imperitia Iudicis (*kkk*) 4) laudo arbitri (*lll*); euictio contingat. Euinci autem nequit, 5) ab ipso venditore (*mmm*); 6) heredibus (*nnn*); 7) fideiussore qui alienationi consensum praebuit (*ooo*), heredi tamen fideiussoris vindicatio permittitur, salua euictionis praestatione (*ppp*); denique euictionis praestatio cessat 8) si culpa emtoris in defensione causae (*qqq*) vel custodia rei (*rrr*), vel alio quocunque modo (*sss*) commissa, euictio secuta sit. Quo autem de Iure potiori euincentis eo magis constet, V) *litis denunciatio* praecedere debet, quae est prouocatio auctoris ad Ius potius contra euincentem deducendum. Haec fieri debet I) *auctori vel heredi*, *vel procuratori*, excusatur tamen emtor impedimento ineuitabili (*ttt*); Fideiussori ex necessitate non fit denunciatio; sin autem assistat et non appellauerit, ipsi imputatur (*uuu*); Denunciatio

qui-

quidem omnibus heredibus facienda eſt; ſed ſi vnus tantum adfuerit, et huius victoria et condemnatio reliquis prodeſt et nocet (*vvv*). Si obligatio indiuidua ſit, contra vnum coheredum in ſolidum agitur (†). Quilibet autem auctorem ſuum ſequi debet, niſi ceſſae ſint actiones vel hypothecam habeat, tunc etiam auctori ſui auctoris litem denunciare poteſt (*). II) Fiat *vbi defenſio adhuc integra eſt* (*www*); Regulariter ante litis-conteſtationem, maxime hodie propter exceptiones hoc loco opponendas (*), proinde manifeſtum eſt, prope condemnationem fieri non poſſe (*xxx*). Rite facta litis denunciatione et auctore aſſiſtente ſaepe ex vtriusque et auctoris et emtoris perſona exceptiones opponuntur, proinde ſecuta condemnatione non indiſtincte euictio praeſtanda, ſed videndum, propter quam exceptionem Iudex contra iudicauit (*yyy*). Venditor etiam ſolus procuratorio nomine litem ſuſcipere poteſt, qui, ſi victus, aeſtimationem litis praeſtiterit, ſtipulatio (duplae ſcil.) non committitur (*zzz*). Auctore vero, ſpreta litis denunciatione, emanente, periculo ſuo id facit (*aaaa*). Plane omiſſa litis denunciatione auctor regulariter ad regreſſum non tenetur, niſi conſtet, auctorem plane nullum Ius in re vendita habuiſſe (*bbbb*). VI) *Venditor praeciſe praeſtare debet, vt id habere liceat, quod in emtionem venditionem eſt deductum.* Inde euidens eſt: quod

quod ſi duae res quinis venditae ſint, vna vero euincatur, euictio praeſtari debeat, etiamſi altera, quae remanet, ſola decem valeat (*cccc*). Pluribus rebus venditis vno inſtrumento, tot dantur euictiones, quot ſunt res (*dddd*). Etiam ſi non tota res, ſed ſeruitus (*eeee*), vel qualitas rei promiſſa (*ffff*) euincatur v. g. immunitas, minora onera, euictionis praeſtatio recte deſideratur (*gggg*). Interim notandum eſt, libertatem fundi, niſi ſpecialiter promiſſam, non praeſtari (*hhhh*), niſi fundum tanquam optimum maximum vendiderit (*iiii*); is vero qui ſeruitutes debitas celauit, ignorante emtore, tenetur (*kkkk*). Etiam ſi pars fundi euincatur, euictio et quidem hac ratione praeſtanda: ſi pro indiuiſo euincatur, euictio praeſtatur pro quantitate rei euictae; ſin autem certus locus euincatur, non ſolum quantitas ſed etiam bonitas, et quidem ſecundum tempus venditionis, non euictionis, praeſtanda. Si pro ſingulis iugeris certum pretium conſtitutum, ea vero, quae meliora ſunt, euincantur, non pro bonitate, ſed quanti ſingula venierint, praeſtandum (*) (*llll*). Si tota res euicta, etiam totius euictio praeſtanda eſt, licet pars iam perierit, vel caſu vel incuria emtoris (*mmmm*), hoc tamen cum temperamento, vt venditor periculum eius, quod fundo poſtea acceſſit, non praeſtet (*nnnn*). Semel abducta re commiſſa eſt ſtipulatio de euictione concepta, licet poſtea ex cauſa lucratiua

tiua

tiua a vero domino in emtorem transferatur; secus si antequam abduceret, res emtori a vero domino legata vel donata sit, cum sic rem habere liceat (*oooo*), quod sine dubio ita intelligendum, vt duplum vel interesse praestari non debeat, pretium tamen solutum refundendum sit. Agitur ad euictionem praestandam vel actione ex stipulatu vel actione emti, nulla stipulatione interueniente; contra pupillum vero vtili, et quidem tantummodo in id, quod rationibus insertum est, si tutor soluendo sit, alias in totum (*pppp*). Effectus sunt: 1) *restitutio pretii* et si fructus euincenti simul restituendi veniant, etiam *vsurarum* (*qqqq*); potest tamen conueniri, vt plus vel minus praestetur (*rrrr*); 2) *Expensarum litis*; quodsi emtor vincat, expensas non repetit, quia de Iure venditoris constitit (*ssss*); 3) *eius quod interest* (*tttt*); hoc tamen cessat, si duplum promissum et praestitum sit, quippe quod in locum eius quod interest succedit (*), et cum probatione eius, quod interest, nihil difficilius sit, et hodie duplum vtiliter promittitur 4) *meliorationum* (*uuuu*); 5) *sumtuum modicorum*, qui seruari a domino nequeunt (*vvvv*); qui autem sciens rem alienam vendiderit, non habito respectu an a domino seruari queant an vero minus, omnimodo tenetur (*wwww*).

(*a*)

(*a*) §. 3. I. de emt. et vendit. §. 40 I. de R. D. L. 13. 16. C. de A. E. V. L. 8. pr. L 11. D. de peric et comm. L 1 4. 5. 6. C. de peric. et com. (IV. 48.)

(*b*) L. 78. §. 3. D. de contrah. E. V. L. 1. pr. D. de peric. et comm.

(*c*) L. 10. pr. D. de peric. et comm.

(*d*) L. 34 § 6. D. de contrah. E. V.

(*e*) §. 3. I. de emt. et vend. vers. *Quicquid enim* etc. item: *Quod si fugerit* etc. Ad tempus traditionis respicit PAVLVS in L. 12. 14 §. 1. D. de peric. et comm. L. 31. pr. D. de A. E. V.

(*f*) L. 35. §. 4. D de contrah. E. V. §. 3. I. alleg. in fin.

(*g*) Quorum longum catalogum scripsit IVSTINIANVS in §. 3. I. de emt. et vendit. adde L. 1. pr. D. de peric. et commod.

(*h*) L. 35. § 5. 8 L. 62. §. 2. D. de contrah. E V. L. 1. §. 1. D. L. 2. C. de peric. et comm. Nec emtor fundi nomine agere potest, si pars fundi casu perierit L. 10 §. 1. D ibid.

(*i*) L 5. D. de peric. et comm. L. 2. C. ibid.

(*k*) L. 1. pr. D. de peric. et comm.

(*l*) L. 1. pr. §. 2. D. ibid.

(*m*) L. 4. pr. §. 1. D. ibid.

(*n*) L. 51. D. de A. E. V.

(*o*) § 3 I. de emt. et vend. L. 7. pr. D. de peric. et comm.

(*p*) L 13. §. 13. D. de A. E. V.

(*q*) L. 11. § 2. D. ib.

(*r*) L. 30. §. 1. D. ib.

(*s*) L. 74. D. de contrah. E. V.

(*t*) L. 19. 53. D ibid. L. 6. C. de hered. vel act. vend. L. 8. C. de A. E. V. §. 41. I. de R. D.

(*u*) L. 78 §. 1. D. de contrah E. V. L. 16. D. de peric. et comm.

(*v*) L. 81. §. 1. D. de contrah. E. V.

(*w*) L 6. D. de hered. vel act. vend. L. 28. C. de Euict.

(*x*) L. 1. 2. 3. 8. C. si quis alteri vel sibi (IV. 50.)

(*)

(*) L. 8. C. de R. V. (III. 32.)

(**) L. 2. C. quando ex facto tut. (V. 39.)

(*y*) L. 1. C. de peric. et comm. L. 11. §. 13 D. de A. E. V.

(*z*) L. vlt. C. de com. rer. distract.

(*aa*) L. 6. C. de Euict.

(*bb*) L. 38. 68. L. 74. §. 1. D. de Euict.

(*cc*) d. L. 38.

(*dd*) L. 10. D. de hered. vel act. vend. L. 11. §. 18. L. 29. D. de A. E. V. Bona fides enim non patitur, vt emtor rem amitteret, et pretium venditor retineret. Obstare quidem videtur L. 21. 27. C. de Euict. vbi pactum sine discrimine admitti videtur, sed omne dubium tollit nouior Iustiniani sanctio in L. 3. §. 4. C. comm. de leg (VI. 43.)

(*) citata L. 3. §. 4. C. communia de Legat. Nov. 7. C. 5. pr. §. 2.

(*ee*) L. 6. § 9. L. 11. §. 15. 16. 18. in fin. D. de A. E. V.

(*ff*) L. 11. D. de hered. vel act. vend. L. 11. §. 18. D. de A. E. V.

(*gg*) L. 4. pr. L. 37. pr. L. 56. pr. D. de euict.

(*hh*) L. 18. §. 1. D. de peric. et commod. *L.* 24. C. de Euict.

(*ii*) L. 30. §. 1. D. de A. E. V.

(*) *L.* 12. C. de Euict.

(*kk*) L. 29. C. de Euict.

(*ll*) L. 66. §. 3. D. ib.

(*mm*) L. 73. D. ibid.

(*nn*) L. 71. D. ibid.

(*oo*) L. 58. D. ibid.

(*pp*) L. 4. C. ibid.

(*qq*) L. 22. 23. C. ib.

(*) L. 33. C. de transact.

(**) II. F. 8. 25.

(*rr*) L. 14. §. 1. D. de hered. vel act. vend. L. 1. C. de Euict.

(*ss*) L. 13. §. 5. D. de A. E. V.

(*tt*) L. 15. D. de hered. vel. act. vend.

(*uu*) L. 2. pr. D. ibid.

(*vv*) L. 10. 13. D. ib.

(*ww*) *L.* 12. D. ibid.

(*xx*) L. 2. C. de Euict.

(*yy*) *L.* 42. 43. D. de Euict.

(*zz*) *L.* 21. pr. D. *L.* 26. C. ibid.

(*aaa*)

aaa) L. 35. 39. §. 1. D. ibid.

bbb) L. 40. 41. pr. D. ibid.

ccc) L. 41. §. 2. D. ibid.

ddd) L. 51. § fin. D. ibid.

eee) L. 54. pr. L. 19. C. ibid.

fff) L. 66. §. 1. D. ib.

ggg) L. 69. pr. §. 1-4. D. ibid.

gggg) L. 10. D. de H. vel A. vend. L. 11. §. 18. D. de A. E. V.

hhh) L. 35. D. de A. E. V., L. 16. § 1 D. L. 24. L. 33. de Euict.

iii) L. 17. C. de A. E. V.

kkk) L. 8. 15. C. de Euict. L. 51. pr. D. ib.

lll) L. 56. §. 1. D. de Euict.

mmm) L. 17. 18. 20. 25. 27. 41. pr. D. ibid. L. 1. pr. D. de exc. rei vend., nisi contra voluntatem venditoris fundus alienatus sit. vid. L. 1. §. 2. 3. 5. ibid.

nnn) L. 73. D. de Euict. L. 1 §. 1. L. 2. 3. §. 1. D. de exc. rei vend. Exceptio rei venditae et traditae etiam emtori secundo prodest L. 3 pr. ibid. L. 13. 14. C. de Euict.

ooo) L. 11. C. de Euict.

ppp) L. vlt. C. de Euict. coll. cum L. 17. in fin. D. ibid.

qqq) L. 29. §. 1. D. de Euict. vbi casus singularis proponitur, si temere petitorium loco possessorii instituerit.

rrr) L. 21. §. 3. D. de Euict.

sss) Varia exempla vide in L. 34. pr. L. 55. pr. L. 56. §. 3. L. 63. §. 2. L. 66. pr. L. 76. D. de Euict.

ttt) L. 53. §. 1. L. 55. § 1., L. 56. §. 5. 6 7. D. de Euict. L. 29. C. ibid. vbi: vel cum eorum non haberet facultatem.

uuu) L. 7. 9. 20. 21. 23. C de Euict.

vvv) L. 12. 62. §. 1. D. ibid.

†) L. 65. D. ibid.

*) L. 59. D. ibid.

www) L. 1. C. de peric et comm. L. 39. §. 1. in fin. L. 49. L. 51. §. 1. L. 53.

L 53. § 1. L 56. §. 4. D. de Euict.

*) L 29. §. 3. D. de legatis III.

xxx) L. 29. §. 2. D. ibid.

yyy) L. 27. 28. D. ib.

zzz) L. 21. §. 2. D. ibid.

aaaa) L. 23. C. ibid.

bbbb) L. 11. §. 12. D. de A. E. V. verſ. et ſiue defendat etc. L. 63. § 1. D. de Euict.

cccc) L. 47. D. de Euict.

dddd) L. 72. D. ibid. L. 38. D. de A. E. V.

eeee) L. 10. L. 46. §. 1. L. 48. D. de Euict.

ffff) Exempla vide in L. 13. §. 4. 6. L 21. pr. §. 2. L. 22. D. de A. E. V.

gggg) L. 9. C. de A. E. V.

hhhh) L. 59. D. de contrah. E. V. L. 75. pr. D. de Euict.

iiii) L. 48. 75. pr. D. de Euict.

kkkk) L. 35. D. de A. E. V.

*) L. 53. pr. D. de Euict.

llll) L. 1. L. 13. L. 34. §. 1. L. 64. §. 3. L. 69. §. 6. D. de Euict.

mmmm) L. 64. pr. D. de Euict.

nnnn) L. 64. §. 1. 2. D. ib.

oooo) L 13. §. 15. D. de A. E. V. L. 24. 26. 29. pr. L. 46. pr. L. 57. D. de Euict.

pppp) L. 4. §. 1. D. de Euict.

qqqq) L. 74. §. 1. D. ibid.

rrrr) L. 74 pr. D. ib.

ſſſſ) L. 18. in fin. C. ibid.

tttt) L 8. L 16. §. 2. L. 60. L. 66. §. 3. L 67. L. 70 D. de Euict. L. 17. C. ibid.

*) L. 11. §. 14. D. de A. E. V.

uuuu) L. 9 16. C. ib.

vvvv) L. 43. 44. D. de A. E. V. L. 9. C. de Euict.

wwww) L. 45. §. 1. D. de A. E. V.

§. 284

§. 284.
De pactis adiectis.

Solent varia pacta emtionibus venditionibus adiici, quae hodie etiam ex interuallo recte adiiciuntur. Inter prohibitas pactiones referuntur: I) ne fundi possessor, sed alius onera in posterum soluat, vel ne reliqua praestet; nisi causa cognita et facta transscriptione hoc fiat (*a*); quod hodie sine consensu Principis fieri nequit; II) Vt ad diem pretio non soluto, emtor duplum praestet, propter vsurariam prauitatem (*b*); potest tamen conueniri vt si *venditor* intra certum tempus rem non tradat, poena soluatur, qua non tolluntur vsurae pretii (*c*); III) Quae essentiam contractus tollunt. Licita sunt pacta, quaecunque sub prohibitione non continentur. Inter celebratiora sunt: 1) pactum addictionis in diem, (§. 53.) 2) pactum commissorium, (§. 54.) 3) displicentiae, (§. 55.) quae cum inter modos dissoluendi contractus iam satis explicata sint, dictum dicere nolo. 4) Pactum retrouenditionis; 5) pactum protimiseos, 6) census reseruati, 7) continuandae locationis, 8) restituendi pretii maioris postea consecuti, de quibus nunc speciatim agendum.

a) L. 1. 2. 3. C. sine censu vel reliquis (IV. 47.)

b) L. 13. §. 26. de A. E. V.

c) L. 47. D. ibid.

§. 285.

De pacto retrouenditionis.

Pactum retrouenditionis est, quando emtor promittit: siue ipse venditor siue heredes, vel quandocunque, vel intra certum tempus, emtori pretium restituerent, se rem emtam restituturum (*a*). Hoc pactum, si pallium illicitarum vsurarum constituat, non valet (*b*). v. g. Kundt und zu wissen ꝛc. daß am unten gesetzten Tage folgender aufrichtige Wiederkauf geschlossen worden: Es verkaufet Herr N. die auf angeschlossener Verzeichnis bemeldete Ländereyen an Herrn O. um und von 2000 rthl. schreiben zwey tausend Reichsthaler in Louisd'or à 5 rthl. abgeredeter und verglichener Kaufgelder. Nachdem nun solche vom Herrn Käufer dato richtig ausgezahlet, so quittiret Herr Verkaufer nicht nur darüber in bester Form sondern übergiebet auch die specificirte Ländereyen zu völligem Eigenthume, jedoch mit dem Vorbehalt daß diesem frey stehen solle von 3 Jahren zu 3 Jahren, nach vorgehender vierteljährigen Loskündigung die Ländereyen, vor eben das Kaufgeldt wiederum an sich zulösen etc. Retrouenditio clare exprimi debet, et in dubio non praesumitur. Fit autem vel tempore definito vel indefinito adiecto. Tempus adiicitur, vel: 1) tanquam *terminus a quo*, et quidem vel definite nach 12 Jahren, vel indefinite

zu

zu allen Zeiten nach Belieben des Verkäufers, et hoc casu reluitio est merae facultatis; vel denique nach 12 Jahren, nach jedesmahliger auf Michaelis-Tag zu verrichtender jährigen Loskündigung; 2) tanquam *terminus ad quem*, binnen 12 Jahren nach einer vierteljährigen Loskündigung; vel denique 3) in plures annos: von 12 Jahren zu 12 Jahren, und soll gleich im Anfange des 12ten Jahres mithin vor dem 16ten Aug. die Loskündigung geschehen, wiedrigenfalls der Wiederkaufscontract auf anderweite 12 Jahre, nach Ablauf der ersteren, vor prolongiret zu halten ist. Effectus huius pacti sunt: 1) retrovenditio nouam prorsus emtionem constituit (*c*). Prior emtor reuocabiliter dominus fit, et periculum omniaque onera rei fert, proinde etiam circa laudemia et confirmationem eadem obtinere debent, quae in prima venditione requiruntur. Quodsi tamen aedificia combusta et restituta sint ab emtore, non aliter admittitur venditor ad retroemendum, nisi pretium retrouenditionis et aestimatio aedificiorum, qualia nunc sunt, restituatur, quod cum Legibus expressum non sit, securius hoc ita adiicitur: Daß, wenn die Gebäude abbrennen sollten, Wiederkäufer ehender zum Wiederkauf nicht zugelassen werden solle, bis daß er nicht allein das Wiederkaufs pretium, sondern auch den dermahligen Werth der zur äusersten Nothdurft errichteten Gebäude nach der taxation restituiret habe. 2)

Post rite factam oblationem retroementi debentur fructus (*d*), ergo etiam ab hoc tempore periculum ferre debet, nisi retrouenditor in mora restituendi sit; 3) Retroemens idem pretium in quali et quanto offerre debet, quod accepit, et hoc ex tempore primi contractus aestimandum est; nec interest, vtrum rerum pretia aucta an vero deminuta; pretium retrouenditionis futurae in contractu expressum sit nec ne. Cum tamen haec non sine controuersia sint, melius agit, qui expressa conuentione id comprehendit: daß die Müntze des Wiederkaufs-pretii blos nach der Zeit des Contracts bestimmet, und eben dasselbe pretium restituiret werden solle. 4) Quodsi retrouenditor pretium rite oblatum accipere recuset, obsignationis vel depositionis remedio vti debet, antea retrouenditor in mora non constituitur (*e*). Prior venditor vero cogi nequit, vt retroemat, cum pactum eius tantummodo fauorem respiciat. 5) Meliorationes necessarias, item vtiles haud immodicas (*f*) retroemens refundere tenetur, deteriorationes vero culpa leui factas resarcire prior emtor debet; venditor enim contentus esse debet, si fundus ei ita praestetur, quomodo ipse eundem vendidit (*g*). Caute ad lites praescindendas ita paciscitur, daß das Guth und dessen Zubehörungen nach seiner gegenwärtigen Beschaffenheit in das angeheftete vollständige inuentarium gebracht, und bey eintretendem Wiederkauf darnach

nach wieder geliefert, oder das interesse nach dem Werth der Sachen, so sie zur Zeit des Wiederkaufs haben, ersetzet werden soll. Die Meliorationes anlangend, sollen keine andere als solche paßiren, welche mit Vorbewust und Bewilligung des jetzigen Verkäufers gemacht worden, widrigenfalls soll der Wiederverkäufer schuldig seyn, auf Verlangen alle meliorationes wegzunehmen, und alles auf seine Kosten wieder in den vorigen Stand zu setzen, dem Wiederkäufer hingegen frey stehen, den Werth der blosen abgerissenen Materialien zu offeriren, und die Sache in statu quo zu behalten. In inuentario aedificia intuitu rerum, quae facile amoueri vel corrumpi possunt, accuratissime designanda; instrumentum fundi, praeuia taxatione, specifice annotandum; intuitu agrorum vero specifice exprimendum est, quanta iugera sata vel arata vel stercorata sint, additis sepimentis in fundo repertis. 6) Quodsi interim alienata sit res, contra tertium possessorem rei vindicationem denegant, inuito Iure; (§. 278.) sed quo securius agat venditor, caute lex de non alienando ipsae traditioni sub clausula annullatiua inseritur, re hypothecae nexui supposita, hoc modo: daß die Uebergabe des Guths und dessen Zubehörungen nicht anders, als mit der Bedingung geschehe, daß das Guth an keinen dritten veräusert werde, wiedrigenfalls selbige ipso Iure null seyn und dem jetzigen Verkäufer frey stehen soll, von einem jeden

dritten Besitzer das Guth unter denselben Bedingungen zu vindiciren, gestalten dasselbe zu desto mehrerer Versicherung zur hypothec hiermit eingesetzet wird. 6) Venditor expensas in defensionem rei factas, tributa tam ordinaria quam extraordinaria, argumento ab vsufructuario ducto, non restituit. Quae de retrouenditione praediorum diximus, ad retrouenditionem annuorum redituum, der jährlichen Gülte, qua mutuum palliatum, non pertinent, cum huius iura speciales admodum rationes habeant, de quo negotio supra diximus (§. 181.)

a) L. 2. 7. C. de pact. inter emt. (IV. 54.) L. 12. D. de P. V. (XIX. 4.) In hac L. eiusmodi negotium ad innominata refertur et actio praescriptis verbis conceditur. L. 1. C. quando decreto opus non est (V. 72.) L. 21. §. 5. D. de A. E. V.

b) C. 5. X. de emt. et vendit.

c) L. 58. in fin. D. de pactis.

d) L. 2. C. de pact. int. emt.

e) L. 7. C. de pact. int. emt.

f) arg. L. 25. de pignerat. act.

g) L. 20. D. de Euict.

§. 286.
De pacto protimiseos.

Cum ius protimiseos ad emtionem venditionem proxime pertineat, non abs re erit, non solum ius protimiseos conuentionale sed etiam legale et consuetudinarium pertractare. Ius pro-

protimiseos est: *ius praeferentiae in re immobili per contractum alienatae.* Proprie a Iure retractus distinguitur. *Illud* est, si contractu nondum impleto; *hoc*, si contractu iam vndique perfecto et impleto agatur; *Priori casu* agitur contra ipsum venditorem, *posteriori* contra emtorem et quidem actione in rem scripta. In reliquis effectibus non differunt Ius protimiseos et retractus. Iure Romano ius protimiseos datum est: I) ex pacto, quod cessibile aiunt (*a*), 2) creditori siue pignoratitio siue chirographario (*b*), 3) Socio (*c*), 4) Domino emphyteuseos (*d*), 5) ex iure metrocomiae vel incolatus (*e*). Consortibus et consanguineis ius praeferentiae quidem Iure Pandectarum concessum (*f*), sed Iure Codicis rursus sublatum est (*g*). Iure diuino 6) consanguineis ius protimiseos concessum est. Ex constitutione FRIEDERICI II (*i*), quam CVIACIVS ex scriptoribus Italicis excerpsit, GOTHOFREDVS vero libris feudorum inseruit, datum est 7) *consortibus*, qui quocunque titulo rem communem habent, 8) *vicinis*, denique 9) iis, qui sunt sub vno seruitio. 10) Ex priuilegio caesareo nobilibus immediatis ius praeferentiae concessum est in bonis matriculae insertis (*k*). 11) Ex iure feudali filius retractum, etiam contra agnatum remotiorem, exercet (*l*). Nihilo minus tamen hodie ius protimiseos, commerciis nociuum et litium foecundissima seges, non aliter

locum habet, quam si per statutum vel consuetudinem approbatum sit. Competit autem I) Ius protimiseos *pactitium* paciscenti et heredibus in casum alienationis in extraneos; II) ex iure *incolatus* cuicunque, qui Iure ciuitatis donatus est, et ex pluribus ei, qui prior tempore fuit, licet absens sit (*ll*). III) Ex pluribus *agnatis*, qui proximior gradu est, et aequales gradu aequaliter admittuntur, nisi quis ex duplici capite ius protimiseos habeat. IV) Ex *pluribus vicinis* ei, qui vel ex maiori parte vicinus est, vel duplici iure rem retrahere potest. V) Is, qui Ius protimiseos fortius habet, praefertur ei, qui infirmius habet. Primo loco venit, quod ex priuilegio, deinde quod ex Lege, denique quod ex pacto descendit. Non vero competit ei, qui renunciauit, vel alienationi consensum praebuit vel expresse vel tacite. Heres venditoris retractum exercere nequit, nisi ex prouidentia maiorum succedat (*m*). Non omnes contractus Iuri protimiseos locum faciunt, sed huc tantummodo pertinet, alienatio rei immobilis, corporalis, et quidem 1) mediante emtione venditione 2) emphyteusi 3) locatione (*n*); sed hodie ad contractus dominii pleni non translatiuos non extenditur, multo minus ad locationem conductionem, nequidem ad locationem fiscalem. Praeterea cessat ius protimiseos a) in vltimis voluntatibus; b) in permutatione totali et partiali; c) in

in donatione tam ſimplici quam propter nuptias, d) in emtione, quae praeter pretium alias praeſtationes perſonaliſſimas, continet; e) in dote; f) in transactione; Si vero haec negotia ſimulata appareant, iuramento purgatorio locus eſt, hoc vero falſe praeſtito, res a fiſco eripitur et proximiori venditur (*o*); g) in ſubhaſtationibus; paſſim adhuc in eodem termino ſtatim poſt adiudicationem competit (*p*). Venditor ei, qui iure protimiſeos gaudet, denunciare debet, qui intra triginta dies ſe declarare debet ſub amiſſione iuris. Abſenti vero et minori quatuor menſes conceduntur. Omiſſa denunciatione intra decennium retractus competit. Haec ita ex conſtitutione FRIEDERICI, ſecus ſecundum praxin, vbi intra annum et diem, interdum breuius adhuc ſpatium, ex tempore quo alienationem ſciuit, retractus tantummodo permittitur, Iure protimiſeos locum inueniente, reſcinditur prior alienatio et retrahenti pro pretio conuento, interdum per iuramentum eruendo, praeſtitis iisdem acceſſoriis, ſecundum tempus contractus initi aeſtimandis, ſub iisdem Legibus res traditur, niſi venditor reſciſſa venditione rem ipſe retinere velit. Minori pretio in fauorem emtoris donationis cauſa conſtituto, retractus quidem non plane ceſſat, verum tamen rei pretium praeſtandum venit. Quodſi vero rei, in qua ius protimiſeos competit, alia, absque fraude tamen, adiungatur,

gatur, retrahens vtramque emere eodem pretio vel vtramque demittere debet (*q*).

a) L. 75. D. de contrah E. V. L. 122. §. 3. de V. O. Pactum protimiseos poenam conuentionalem admittit, sed haec non committitur, si denunciatio praecesserit. d L. 122. Cedi quidem possunt iura ex pactis quaesita, sed ius protimiseos est sua natura personalissimum et odiosum est, quod eiusmodi extensionem vltra personam pacto comprehensam vix admittit.

b) L. 16. D. de reb. aut. iud. possid. (XLII. 2.) Lex generaliter loquitur, ergo decisio ad omnem creditorem ceteris paribus est porrigenda.

c) V. F. 13.

d) L. vlt. C. de iure emphyteut. (IV. 66.)

e) L. vn. C. non licere metrocom. inhabit. (XI. 55.)

f) L. 16. D. de reb. aut. iud. possid.

g) L. 14. C. de contrah. E. V.

h) Lev. XXV. 23. seq. Ruth. IV. 3. seq. Jerem. XXXV. 7.

i) V. F. 13.

k) Priuilegium exhibet CASSANDER THVCELIVS Tomo V. Actorum publicorum cap. 10. n. 5.

l) II. F. 26. §. Titius.

ll) arg. L. 29. D. ad municipalem.

m) II. F. 26. cit.

n) V. F. 13.

o) ibid.

p) L. 2. C. si propter publ. pensit. (IV. 46.) L. 5. C. de fide et iure hastae fiscalis.

q) arg. L. 13. §. 17. D. de A. E. V.

§. 287.

§. 287.

6) *De pacto reseruati census.*

Caueas ne ea, quae de annuis reditibus in Legibus Imperii cauta sunt, ad censum reseruatiuum trahas. (§. 181.) Census reseruatiuus nihil aliud est, quam annua praestatio a venditore reseruata. Alienatio sub hoc pacto concepta, nisi expressa conuentione dominium limitatum sit, plenum dominium efficit et liberam alienandi facultatem emtori tribuit, excluso consensu pristini venditoris, et praestatione laudemii. Quia autem tertius possessor, qui heres emtoris non est, nec censum pacto in se recepit, non obstringitur ad censum soluendum (*a*), vtile est hanc Legem ipsae traditioni scribere: daß die Uebergabe nicht anders als mit der Bedingung geschehe, daß der jährliche Zins von 15 Rthlr. von dem Käufer sowohl als von einem jeden dritten Besitzer richtig zur bestimten Zeit abgeführet werde, mithin der Käufer keine Macht haben soll, das Grundstück als völlig frey zu verkaufen, daferne es aber dennoch geschähe, solches unkräftig Herr Verkäufer aber befugt seyn soll, auch von dem dritten Besitzer dieser Abgabe zu fordern, gestalten demselben zu dessen Versicherung sothanes Grundstück hiermit zur hypothec verschrieben und eingesetzet wird. Census vel reuocabiliter vel irreuocabiliter constituitur, quod distincta conuentione exprimendum,

dum. v. g. und soll dieser Zins unablöslich auf dem Guthe haften, und nicht abgeführet, auch ohne Unterschied entrichtet werden, wenn gleich die Gebäude abbrenneten, alle Früchte durch Krieg Miswachs oder sonst rainiret würden, ohne daß jedoch Verkäufer je zu irgend einer contribution zu concurriren verbunden. In dubio pro censu redimibili praesumendum.

a) L. 81. §. 1. D. de contrah. E. V.

§. 288.

7) *De pacto continuandae locationis.*

Non solum principiis Iuris romani (*a*) sed etiam germanici conuenit, vt conductor cedere debeat emtori, nisi locationi conductioni pactum de non alienando hypothecae Iure vallatum vel emtioni venditioni pactum de continuanda locatione adiiciatur (*b*), quod venditori maximopere suadendum, cum conductori ab emtore expulso omne id quod interest praestare debeat. Formula esto: Dieweilen auch dieses Guth samt Zubehörungen dem Caio vermöge hierbey extradirten Pacht-contracts bis Petri 1768. verpachtet, so verspricht Herr Käufer demselben diese Pachtzeit, soweit es die Rechte erfordern, auf die abgeredete Bedingungen auszuhalten, und demselben nichts weiter zuzumuthen, als was Verkäufer als Verpächter mit

Recht

Recht von demselben verlangen können, wiedrigenfalls aber ihn Verkäufern zu vertreten und schadlos zu halten. Dahingegen hat Herr Käufer die Pachtgefälle von dem laufenden Jahre a dato pro rata temporis und künftig allein zu geniesen, und verspricht Verkäufer, den Herrn Käufer bey der künftigen Abnahme des inuentarii sowohl als wegen aller bis auf den Tag dieses contracts vom Pächter zu machenden Ansprüche zu vertreten. Quo autem venditor statim securus reddatur, cauere debet, vt conductor emtorem tanquam locatorem, dimisso venditore, accipiat, emtor vero in omnem causam transeat hoc modo: Dieweilen auch dieses Guth samt Zubehörungen dem Caio bis Petri 1768. verpachtet, und selbigem die Pachtzeit auszuhalten verabredet, auch wegen der Pachtgelder des laufenden Jahres bis auf den heutigen Tag mit Herrn Käufern abgerechnet, und der Ausfall vergütet, daneben das inuentarium reuidiret und richtig befunden, Herr Käufer auch vom Pächter Caio als Verpächter angenommen worden, als quittiret Herr Käufer über das inuentarium und die ihm pro rata zustehende Pachtgefälle, und spricht den Herrn Verkäufer wegen aller aus dieser Verpachtung herrührenden Anforderungen ledig und los, gestalten er alles auf seine Gefahr und Kosten mit dem Pächter auszumachen übernimt.

a) L. 53. §. vlt. D. de A. E. V. L. 25. §. 1. D. locati cond.

b) L. alleg. Hoc pactum tamen stricte est interpretandum.

§. 289.

De pacto communicandi pretii maioris.

Admittitur pactum: Si ea praedia emtor heresue eius pluris vendidisset, vt eius partem dimidiam venditori praestaret (*a*); Sed rarius emtori, qui dominus rei factus est, hoc pactum arridebit.

a) L. 13. §. 24. D. de A. E. V.

§. 290.

De actionibus emti et venditi.

Duplex actio vtrinque directa ex hoc contractu oritur, altera *emti*, altera *venditi*. *Illa* competit emtori eiusque heredibus, soluto vel oblato pretio integro (*a*), contra venditorem eiusque heredem, minime vero contra secundum emtorem, ad contractus et pactorum adiectorum (*b*) fidem seruandam; ad interesse (*c*) et culpam praestandam (*d*). Generaliter obligatur venditor I) ad rem tradendam, et si plane non tradat, in omne id quod interest condemnatur (*e*), imo contra venditorem dolose traditionem recusantem iuratur in litem (*f*).

(*f*). II) Traditio fieri debet in possessione vacua (*g*); non solum quoad rem ipsam, sed etiam III) quoad instrumenta fundi et finium indicationem (*h*). IV) Tradi debet res hypothecis non obnoxia, alias ante traditionem agitur ad fundum oppignoratum liberandum, vel exceptione vti potest emtor (*i*). V) Si post traditionem venditor re vendita vti impedit, ad exhibendum et iniuriarum emtor agit (*k*). VI) Qui sub poena, accepto pretio, ad tradendum se obligauit, nec tradit, et poenam et vsuras morae praestare debet (*). Obligatio venditoris *ad interesse* in sequentibus casibus se exserit: 1) Si venditor bonitatem merceis affirmauerit, et res, antequam tolleretur, sua natura corrupta fuerit, tenetur emtori; Si nihil affirmauit, emtoris est periculum, quia, siue non degustauit, vel male degustando probauit, de se queri debet. Plane si cum intelligeret venditor, non duraturam bonitatem vsque in eum diem, quo tolli deberet merx, non admonuit emtorem, tenebitur ei, quanti eius interesset admonitum fuisse (*l*). 2) Si quis confinem celauerit, quem emtor si audisset, emturus non esset, venditor tenetur (*m*), et 3) generaliter ex dolo tenetur is, qui fallendi causa obscure locutus est, vel qui insidiose obscure dissimulat et celauit, emtore ignorante (*n*). Si quis seruitutem fundo debitam celauerit, emtor vero eandem non vtendo amise-

rit, tenetur emtori in id quod intereſt (*o*). 4) Si venditor *ignorans* rem viliorem pro pretioſiori, vitioſam pro bona vendiderit, tantummodo id quod intereſt, ſi vero *ſciens*, etiam damnum emtori reſarcire debet (*p*). De praeſtatione *culpae* tenendae ſunt regulae: α) Regulariter praeſtatur culpa leuis, aliquando vero leuiſſima (*). Si res per auerſionem venditae ſint, venditor cuſtodiam vsque ad auehendi tempus praeſtat (*q*). β) Si per tertium rei venditae ante traditionem nocitum ſit, venditor tantummodo ad cedendas actiones obligatur (*r*). γ) Si emtor in mora ſit accipiendi, venditor dolum tantummodo praeſtat; vtroque vero in mora exiſtente, mora emtori potius, quam venditori nocere debet, niſi venditoris mora poſtremo loco occurrat, et per hanc damnum illatum ſit (*s*). Emti iudicio omne etiam id continetur, quod non conuentum, naturaliter tamen ineſt, cum vbique bona fides in hoc negotio praeſtari debeat (*t*). Quamuis regulariter actione ex contractu agatur ad implendum, actio emti tamen interdum etiam ad reſcindendum contractum datur (*u*). Pergo ad actionem *venditi*, quae competit venditori aduerſus emtorem eiusque heredem, poſt traditionem (*v*), ad pretium cum vſuris (*w*), a tempore traditionis computandis, ſoluendum, et ſumtus poſt venditionem b. f. factos repetendos (*x*). Ad reſcindendum contractum hac actione non

non agitur, nisi pactum commissorium (*y*), vel modus adiectus sit (*z*). Venditor pretium exigere nequit, si res vendita in ea causa est, vt redhiberi possit, quo casu emtor exceptione redhibitionis vtitur (*aa*). Quodsi autem res extraiudicialiter redhibita sit, emtor vero damna in re vendita data resarcire nolit, actione venditi tenetur (*bb*). Si conditio adiecta, per emtorem autem stet, quo minus impleatur, agitur actione venditi, vt quasi impleta conditione, fidem contractus sequatur (*cc*). Re nondum tradita, et tempore traditionis existente, praeuia denunciatione et comminatione, venditor, facta prius mensura (*dd*, vinum effundere stricto Iure potest, laudandus tamen est, cum non effundat, sed dolia conducat vel vinum bona fide vendat, et operam det, vt quam minime ea res detrimento sit emtori; potest tamen mercedem vasorum exigere, si interfuit eius, inania esse vasa, et hoc intuitu gaudet Iure retentionis (*ee*). Emtor non tenetur venditori, si vltra pretium habitationem susceperit, et haec deinde cessauerit, nisi aliter conuentum (*ff*). Si venditor exceperit habitationem, donec viueret, aut in singulos annos decem, emtor electione et iure variandi gaudet (gg); Habitatio vero excepta est strictissimae interpretationis (*hh*). Actio venditi etiam competit ratione locationis, quam venditor in reliqua parte fundi cum emtore contraxit,

traxit, modo huius locationis intuitu vilius pretium constitutum sit, alias locati agendum est (*ii*). Quodsi implementum contractus statim in ipso libello per probationem in continenti liquidam doceatur, tam actio emti quam venditi processu executiuo proponi vel mandatum cum clausula peti potest. Exceptio non adimpleti contractus ipsum ius agendi impedit, proinde ex officio suppleri et ab actore probari debet.

(*a*) L. 13. §. 8. D. de A. E. V. L. 78. §. 2. D. de contrah. E. V.

(*b*) L. 75 D. de contrah. E. V. L. 11. §. 1. D. de A. E. V.

(*c*) L. 68. D. de contrah. E. V. L. 4. 10. 11. 12. C. de act. E. V. L. 21. §. 3. D ibid non vero lucrum cessans et crescit obligatio, quod hodie res pluris sit. Venditor rem venditam aliis vsibus periculosis adhibere non potest. L. 54. pr. D de A. E. V.

(*d*) L. 2. §. 1. L. 3. D. de peric. et comm.

(*e*) L. 1. pr. L. 11. §. 9. L. 12. D. de A. E. V.

(*f*) L. 68. D. de R. V.

(*g*) L. 2. §. 1. L. 11. §. 2. D. de A. E. V.

(*h*) L. 48. L. 52. pr. D. de A. E. V.

(*i*) L. 5. C. de Euict.

(*k*) L. 25. D de A. E. V.

(*) L. 47. D ibid.

(*l*) L. 15. D. de peric. et comm.

(*m*) L. 35. §. 8. D. de contrah. E. V.

(*n*) L. 43. §. 2. D de contrah. E. V. L. 1. §. 1. L. 21. §. 1. L. 39. 41. D. de A. E. V.

(*o*) L. 66. §. 1. D. de contrah. E. V.

(*p*) L. 45. D. de contrah. E. V. L. 13. pr. §. 1. 3. D. de A. E. V.

(*) L. 2. §. 1. L. 3. D. de peric. et comm.

(*q*)

(*q*) L. 4. §. 1. 2. D. de peric. et comm.

(*r*) L. 12. 13. D. de peric. et commod. L. 13. §. 12. D. de A. E. V.

(*s*) L. 17. D. de peric. et comm.

(*t*) L. 11. §. 1. D. de A. E. V.

(*u*) L. 11. § 6. D. ibid.

(*v*) L. 25. D. ibid. §. 41. I. de R. D.

(*w*) L. 5. 13. C. de A. E. V. L. 5. C. de pact. int. emt. L. 19. D. de peric. et comm. non vero lucrum cessans, quod venditor, mora non facta, consequi potuisset, L. 13. §. 20. D. de A. E. V. Soluto vero pretio speciali actione non petuntur vsurae, L. 49. §. 1. D. ibid.

(*x*) L. 13. §. 22. D. de A. E. V. L. 16. C. ibid.

(*y*) L. 1. 6. C. de A. E. V.

(*z*) L. 6. C. de pact. int. emt. verbis: certae rei contemplatione inter vos habita. L. 1. C. si manc. ita. ven. (IV. 56.)

(*aa*) L. 59. pr. § 1. de Aed. Ed.

(*bb*) L. 23. pr. de Aed. Ed.

(*cc*) L. 50. D. de contrah. E. V.

(*dd*) L. 1. §. 4. D. de peric. et comm.

(*ee*) L. 1. §. 3. L. 2. D. de peric. et comm.

(*ff*) L. 18. pr. D. de peric. et comm.

(*gg*) L. 23. §. 6. D. de A. E. V.

(*hh*) L. 53. §. 2. D. ibid.

(*ii*) L. 79. D. de contrah. E. V. L. 21. §. 4. D. de A. E. V.

§. 291.

De modis dissoluendi emtionem venditionem.

Hactenus Iura emtionis venditionis cum pactis adiectis praestantioribus exposuimus; nunc

de modis dissoluendi. I) Contractu nondum impleto mutuo dissensu rursus a contractu recedere licet; quodsi vero iam impletus sit contractus, noua inde euadit emtio venditio (*a*). Cum vero hodie ratione immobilium emtio venditio confirmatione indigeat, et haec passim sub poena nullitatis requiratur, contractus ante confirmationem perfectus et validus dici nequit, proinde, stante hac Lege, ab emtione venditione immobilium ante confirmationem recedere licet, nec ad confirmandum ab altero agi potest. Quodsi vero nullitas in Iuribus statutariis expresse sancita non sit, ad confirmandum agi potest (Iurisprud. extraiud. §. 34. not. b) II.) Ex *nullitate*; (§. 50.) III.) Ex restitutione in integrum; (§. 51.) IV.) Ex laesione vltra dimidium; (§. 56.) V.) Ex pacto commissorio; (§. 54.) VI.) Ex pacto addictionis in diem; (§. 53.) VII.) Ex pacto displicentiae; (§. 55.) VIII.) Ex nouo emergente, quod intentionem paciscentium mutat v. g si quis duos seruos vel alias res *pariter vno pretio* emerit, et alter mortuus sit (*b*) IX) Redhibitione de qua nunc dicemus (§. seq.).

(*a*) L. 6. §. 2. D. de contrah E. V. L. 1. 2. C. quando liceat ab emt.

(*b*) L. 44. D. de contrah. E. V. Alia exempla occurrunt in L. 57. pr. L. 58. D. ibid.

§. 292.

§. 292.

De redhibitione.

Dictum (§. anteced.) emtionem venditionem tolli redhibitione, quae eſt *remedium Iuris honorarii in fauorem emtorum introductum, quo emtor propter vitium rei latens, ſiue naturale ſiue conuentionale, deſiderat, vt venditor rem cum fructibus* (*a*) *recipiat, pretium vero cum vſuris, intereſſe et expenſis reſtituat* (*b*). *Vitium* in ſenſu Iuris appellatur, *defectus, quo vſus rei vel per ſe, vel ſecundum intentionem emtoris, vel in perpetuum vel temporarie* (*c*), *interuertitur* (*d*). Generaliter tenendum: I) Venditorem de omnibus vitiis emtorem certiorem facere et de iumentis et animalibus cauere debere (*); II) qualitatem promiſſam praeſtari debere (*e*); III) Leuiſſimum quodlibet non ſufficere ad redhibitionem (*f*); IV) De vitiis animi, cum ſeruos venales non exponamus, inutile eſſe dicere. Locum habet redhibitio: 1) tam in rebus ſoli quam mobilibus (*g*), non ſolum venditis, ſed quocunque alio titulo oneroſo et dominium translatiuo comparatis (*gg*); 2) tam in re principali quam acceſſoriis (*h*), niſi acceſſorium ſit vniuerſitas (*i*), v. g. hereditas, peculium, vel inſtrumentum fundi; 3) in rebus ſimul venditis, licet reliquae vitium non habeant, modo a) intentio ad omnes

omnes res non ad ſingulas ſpecies directa ſit (*k*); vel b) ſeparari non poſſint ſine incommodo (*l*), vel c) paria conſtituta ſint (*m*). Quodſi tamen vnum pretium plurium rerum confuſe conſtitutum, pro bonitate pretium eſt determinandum (*n*); 4) Etiam ſi mortuum ſit mancipium absque culpa emtoris, procuratoris, familiae (*o*); 5) Saepius inſtitui poteſt, ſi praedictum ſit, vt ſi quid aliud poſtea aparuiſſet, de eo iterum ageretur (*p*). Non vero locum habet: I) in emtione fiſcali (*q*), quod ad Rempublicam venditricem non eſt extendendum (*r*); II) Si mancipium manumiſſum ſit (*s*), quia libertas ſemel data reuocari nequit; III) Si ſeruus vel procurator emit, domino vitium ſciente (*t*); IV) In donatione, niſi donans in dolo ſit (*u*); V) In locatione (*v*); VI) Non ex vitio contractum ſubſequente, niſi venditor et hoc expreſſe ſuſceperit (*w*); VII) Qui virginem pro muliere, ignorante emtore vendidit, non quidem ex redhibitione ſed ex emto tenetur, ad reſoluendum contractum (*x*); VIII) Non in rebus vilioribus (**). Speciatim *de vitiis naturalibus* varia diſponuntur in Iure Romano, quae hodie vſu omnino ſeruantur. Huc pertinet: 1) Equus, cui lingua abſciſſa (*y*); 2) myops (*z*); 3) luſcitioſus, qui veſpertino et matutino tempore non videt (*aa*); 4) crus et latus breuius, quod affert impedimentum (*bb*); 5) claudus (*cc*); 6) Quae

Quae mortuos ſemper parit, vuluae vitio (*dd*); 7) ſterilis vitio corporis (*ee*); 8) femella ita arcta vt coitus impediatur (*ff*); 9) obſtructio vel fluxus menſium praeternaturalis (*gg*); 10) Si iumentum ita natum ſit, vt transiungi nequeat (*hh*); 11) Bos, qui cornu petit, mulae, quae ceſſum dant, iumenta, quae ſine cauſa turbantur et ſemetipſa eripiunt (*ii*); 12) fundus peſtilens (*kk*), et 13) varicoſus (*ll*). Hodie in venditione equorum vitia cardinalia, quae redhibitionem efficiunt, habentur: pituitoſus, (roßig) aſthmaticus, (hartſchlägig) delíriens, (kolleriſch) coecitate latente laborans (Staarblind) retrogradus (ſtetig) (*mm*) quibus vitium furtiuum absque ratione additur, cum ſit vitium ciuile et translationem dominii impediens. (§. 278.) Non vero ad vitium naturale refertur: Spado et qui vnum teſticulum habet, equus caſtratus (*nn*), ſterilis a natura (*o*). *Vitium conuentionale* eſt, ſi qualitas promiſſa deeſt, quod tamen cum aliquo laxamento accipiendum (*pp*), et non attenduntur, quae commendandi gratia dicta ſunt, et quorum contrarium in oculos incurrit (*qq*), niſi optimum promiſerit (*rr*), vel vitium aliquod abeſſe praeciſe affirmauerit (*ſſ*). Propter vitia vel naturalia vel conuentionalia competit *redhibitio extraiudicialis* et *actio redhibitoria* nec non *quanti minoris* ſiue *aeſtimatoria*. Redhibitio extraiudicialis fit, ſi emtor venditori rem vt vitioſam

remittat, isque rem ſine contradictione accipiat. Haec remiſſio etiam fideiuſſori, qui in vniuerſam cauſam emtionis acceptus eſt, fieri poteſt (*tt*). Si autem res extraiudicialiter redhibita ſit, venditor vero pretium non reſtituat, datur actio in factum, et tunc non amplius quaeritur, an redhibitio locum habeat et an iuſto tempore facta ſit (*uu*). Requiritur autem, vt redhibitio reuera ſecuta ſit, nec ſufficit conuentio de redhibendo (*vv*). Redhibitio iudicialis mediante actione *redhibitoria* peragitur, quae datur *emtori* et *heredibus* nec non permutanti et qui rem titulo dominium translatiuo oneroſo accepit (*ww*). Plures heredes ſimul agere debent, conſtituto procuratore communi (*xx*), et pro portionibus hereditariis obligati ſunt, niſi obligatio indiuidua ſit (*yy*). Quod autem vnus coheredum praeſtitit, iudicio familiae erciſcundae repetit pro portionibus hereditariis (*zz*). Competit haec actio *contra venditorem eiusque heredes* (*aaa*), et quidem contra plures venditores in ſolidum, contra plures heredes vero pro rata (*bbb*), nec non contra dominum vel patremfamilias ex contractu ſerui vel filiifamilias; deſcendit enim actio ex contractu, non ex facto illicito (*ccc*). Contra venditorem ſcientem datur actio de dolo in omnem cauſam et iuratur in litem (*ddd*), contra venditorem ignorantem vero redhibitoria (*eee*). Datur III) *generaliter ad hoc; vt vterque reſoluta*

emtio-

emtione nihil amplius consequatur, *quam haberet, si venditio facta non esset* (*fff*), speciatim vero, vt venditor rem omnem recipiat (*ggg*), vsuras (*hhh*), interesse et expensas (*iii*), nec non damna (*kkk*) post traditionem illata resarciat (*lll*), ita tamen, vt venditor, si rem derelinquere paratus sit, vltra pretium nihil praestare cogatur (*mmm*). *Emtor vero* rem non deterioratam quacunque culpa (*nnn*), cum fructibus et accessionibus restituere debet (*ooo*). Quodsi emtor rem sine culpa restituere nequeat, cauere debet, de re prosequenda et in posterum restituenda (*ppp*); et antequam emtor haec omnia non praestiterit, venditor ad pretium refundendum non tenetur (*qqq*). E contrario si venditor non soluendo sit, emtor rem ante satisfactionem dimittere non tenetur, sed hoc casu tantummodo cauet de re restituenda (*rrr*). *Durat* IV) sex menses vtiles a tempore venditionis vel promissionis (*sss*). Quodsi venditor de his, quae edicto Aedilium continentur, cauere nolit, datur redhibitoria intra duos menses vel actio ad interesse intra sex menses (*ttt*). Emtione venditione sub conditione inita, ante conditionem existentem non datur redhibitoria (*uuu*). Quodsi arbitrio Iudicis non pareat, actio datur in duplum (*vvv*), quod hodie cessat.

(*a*) L. 1. §. 2. D. de Aed. Ed.

(*b*) L. 45. D. ibid.

(*c*) L. 6. pr. D. ibid.

(*d*) L. 1. §. 7. 8., L. 5. L. 10. pr. §. 1. D. ib.

(*) L. 31. §. 20. L. 58. § 2. D. de Aed Ed. L. 11. §. 4. de A. E. V.

(*e*) L. 1. §. 1. D. de Aed. Ed.

(*f*) L. 1. §. 8. D. de Aed. Ed.

(*g*) L. 1. pr. L. 49. D. ibid.

(*gg*) L. 19. §. 5. D. ibid

(*h*) L. 32. 33. D. ib.

(*i*) Vid. L. 33.

(*k*) L. 34. D. ibid.

(*l*) L. 35. D. ibid.

(*m*) L. 38. pr. §. 14. Sed ſi duo paria ſint, ſolum par vitioſum redhibebitur.

(*n*) L. 36. 63. D. ib.

(*o*) L. 47. §. 1. L. 48. pr. D. ibid.

(*p*) L. 48. §. 7. D. ib.

(*q*) L. 1. §. 3. D. ib.

(*r*) L. 1. §. 4. D. ib.

(*s*) L. 47. pr. D. ib.

(*t*) L. 51. D. ibid.

(*u*) L. 62. D. ibid.

(*v*) L. 63. D. ibid.

(*w*) L. 58. §. 2. D. ib. L. 3. C. de Aed. act. (IV. 58.) L. 3. D. de Euict.

(*x*) L. 11. §. 5. D. de A. E. V. Hic Vlpianus contra Vlpianum in L. 11. §. 1. D. de contrah. E. V.

(**) L. 48. §. fin. D. de Aed. E. Simplariae res ex mente Legis rectius vilioribus aequiparantur adde L. 54. D. de contrah. E. V.

(*y*) L. 8. D. de Aed. E.

(*z*) L. 10. §. 3. D. ib.

(*aa*) L. 10. § 4. D. ib.

(*bb*) L. 12. §. 1. D. ib.

(*cc*) L. 13. D. ibid.

(*dd*) L. 14 pr. ibid.

(*ee*) L. 14. §. 3. D. ib.

(*ff*) L. 14. §. 7. ib.

(*gg*) L. 15. D. ibid.

(*hh*) L. 38. §. 9. D. ibid.

(*ii*) L. 43. pr. D. ib.

(*kk*) L. 49. D. ibid. id eſt, qui peſtibiles vel lethiferas herbas habet. L. 4. C. ibid.

(*ll*) L. 50. D. ibid.

(*mm*) Weichb. art. 97. et Gloſſ. ibid.

(*nn*) L. 6. §. 2. L. 38. §. 7. D. ibid.

(*oo*) L. 14. §. 3. D. ib.
(*pp*) L. 14. §. 9. L. 17. §. 20. L. 18. pr. §. 2. L. 19. §. 4. D. ibid.
(*qq*) L. 43. pr. §. 1. D. de contrah. E. V. L. 1. §. 6. D. L. 4. §. vlt. L. 14. §. 10. L. 19. pr. §. 3. L. 48. §. 3. D. de Aed. Ed.
(*rr*) L. 18. §. 1. D. ib.
(*ſſ*) L. 19. §. 1. L. 31. §. 1. L. 52. D. ibid.
(*tt*) L. 56. D. ibid.
(*uu*) L. 31. §. 17. D. ibid.
(*vv*) L. 31. §. 18. D. ibid.
(*ww*) L. 19. §. 5. D. ibid.
(*xx*) L. 31. §. 5. 8. D. ibid.
(*yy*) L. 31. §. 6. D. ibid.
(*zz*) L. 31. §. 9.
(*aaa*) L. 23. §. 5. L. 48. §. 5. D. ibid.
(*bbb*) L. 31. §. 10. L. 44. §. 1. D. ibid.
(*ccc*) L. 23. §. 4. D. ibid.
(*ddd*) L. 1. §. 1. in fin. L. 14. §. 9. D. L. 1. C. ibid.
(*eee*) L. 1. §. 2. D. ibid.
(*fff*) L. 23. §. 1. 7. L. 60. D. ibid.
(*ggg*) L. 21. pr. L. 33. §. 1. D. ibid. niſi plures res venditae et ſingulis pretium ſeparatum conſtitutum ſit L. 34. pr. ibid.
(*hhh*) L. 29. D. ibid.
(*iii*) L. 27. D. ibid. non vero cibaria L. 30. §. 1. ibid.
(*kkk*) L. 23. §. 8. L. 29. §. 1. 3. L. 58. pr. D. ibid.
(*lll*) L. 25. pr. D. ib. Damnum ante traditionem illatum, et quod ſeruus eſſet paſſurus, etiamſi non veniſſet, non pertinet ad hoc iudicium, ſed venditor tantummodo actiones praeſtat d. L. §. 4. Poſt litem conteſtatam vero omne damnum ad officium Iudicis pertinet d. L. §. 8. L. 29. § 1. L. 31. §. 13. D. ib.
(*mmm*) L. 23. §. 8. L. 31. pr. L. 58. pr. D. ibid.
(*nnn*) L. 21. § 1. L. 23. pr. L. 31. §. 12. D. ib.
(*vvv*) L. 1. §. 1. L. 21. §. 2. L. 23. §. 9. L. 24. L. 29. §. 2. L. 31. §. 2. 3. 4. D. ibid.

(*ppp*)

(*ppp*) L. 21. §. 3. L. 22. D. ibid.

(*qqq*) L. 25. §. 10. D. ibid.

(*rrr*) L. 26. D. ibid.

(*sss*) L. 19. §. 3. L. 20. D. L. 2. C. ibid.

(*ttt*) L. 28. D. ibid.

(*uuu*) L. 43. §. 9. D. ib.

(*vvv*) L. 45. D. ibid.

§. 293.
De actione quanti minoris.

Emtori per vitium rei decepto electiue non cumulatiue competit actio redhibitoria et quanti minoris (*a*). Interdum tamen, licet actione quanti minoris actum sit, redhibitio adhuc conceditur, si nempe res adeo nullius pretii sit, vt ne expediat quidem, talem rem habere (*b*); Bene vero redhibitoria vel quanti minoris simul stant cum actione emti ad euictionem praestandam (*c*). Competit haec actio propter eadem vitia quae redhibitioni locum dant, sed quia non ad dissoluendum contractum tendit, haec actio ipsa actio ex emto est (*d*). Datur ad id, vt venditor praestet, quanti minoris emtor rem emisset, si vitium sciuisset (*e*). Durat per annum vtilem (*f*), et saepius institui potest (*g*).

(*a*) L. 25. §. 1. D. de exc. rei iud. (XLIV. 2)

(*b*) L. 43. §. 6. de Aed. Ed.

(*c*) L. 44. §. 2. D. ib.

(*d*) L. 4. pr. D. ibid.

(*e*) L. 61. D. ibid.

(*f*) L. 19. §. 6. L. 2. C. ibid.

(*g*) L. 31. §. 16. D. ib. L. 32. §. 1. D. de Euict.

§. 293.
De structura instrumenti.

Tabulae emtionis venditionis hanc oeconomiam suadent: I) Clausula initialis, vti in contractibus bilateralibus consuetum est, in plurali concipitur: Wir Endesunterschriebene mittelst dieses urkunden und bekennen, daß heute unten gesetzten dato nachfolgender Kauf und Verkauf geschlossen worden: II) In introitu mentio specifica consensus eorum, qui praeter venditorem alienationi consensum praebere debent, est facienda: v. g. Daß wir mit Vorbewust und gnädigster Bewilligung Sr. Hochfürstl. Durchl des Herrn N. zu N als Lehnsherrn und sämtlicher Agnaten, vermöge der sub A. et B. angehefteten Consens-Scheine verkauft haben ꝛc. III) Emtoris persona satis determinetur, vbi alia persona non adiungenda, nisi quae reuera dominium cum emtore acquirere debet. Saepissime ex incuria marito emente, vxor, vel vice versa, maritus adiungitur, quod et in aliis personis coniunctis fieri solet. Cauendum itaque est, ne vltra veram intentionem emtoris alius per incuriam in consortium dominii adsciscatur. IV) Post rite determinatas personas contrahentes sequitur cauta mercis descriptio, vbi in castris integris venditis catalogus omnium aedificiorum, totius instrumenti, agrorum, Iurium, iam competentium et forsan competiturorum, one-

onerum, seruitutum etc. adiungitur, et simul de fructibus pendentibus vel syluis caeduis de saginatione expressa cauetur. In genere quantum fieri potest, merx principalis pertinentiae et accessiones adeo sollicite sunt determinandae, vt litibus omnis praescindatur occasio. V) Determinationem mercis sollicitam excipiat pretii accurata descriptio, ratione summae, generis monetae, diei solutionis, vsurarum, et reliquarum praestationum, et si pactum addictionis in diem vel commissorium adiiciendi animus sit, hoc loco sufficienter exprimatur. VI) Fiat translatio dominii, et determinentur obligationes venditoris respectu euictionis praestandae, vbi in fauorem emtoris saepe obligatio litis denunciandae remittitur et caute duplum in casum euictionis constituitur. VII) Si quae reliquae sint obligationes venditoris et emtoris, hae distinctim hoc loco ita exponendae sunt, vt prius absoluantur obligationes venditoris, antequam ad obligationes emtoris fiat transgressus. VIII) Nunc transeundam ad renunciationes, vbi praecipue ex vtraque parte laesioni vltra et infra dimidium renunciari debet. Redhibitioni et euictionis praestationi quatenus renunciari possit, ex supra dictis apparet. IX) Tandem adiiciatur clausula finalis et corroboratiua cum promissione confirmationis iudicialis, si res immobiles transferantur, et constitutio-

nes

nes prouinciales necessitatem confirmationis loquantur.

Formular eines Kauf-Contracts.

Wir Endesbemeldete vor uns und unsere Erben und Nachkommen urkunden und bekennen, daß am unten gesetzten Tage nachfolgender Kauff- und Verkauf-Contract geschlossen worden:

1) Es verkaufet nähmlich Herr Alexander Heinrich v. N. das von Dieterich v. O. erkaufte freye adeliche allodial-Ritter-Guth zu X. auf welchem keine andere Lasten als die gewöhnliche Rittersteuren, und was im Anschlage bemeldet ist, haften, mit allen Gebäuden, eingemauerten Wasch- und Brau-Kesseln, Blasen, allen Brau-Geräthschaften, Ländereyen, Wiesen, Holzungen, Jagden, Fischereyen, Diensten, Gerichten, Zehnden, Zinsgefällen, auch allen übrigen Rechten und Gerechtigkeiten, sie mögen schon zu dem Guthe gebracht seyn, oder annoch dazu gebracht werden können, immassen alles dieses in dem angehefteten Guths-Anschlage umständlich beschrieben, wobey jedoch ausdrücklich ausgenommen werden: 1) alle Tapeten in dem Wohngebäude, und was zum ameublissement gehöret; 2) alle instrumenta rustica; 3) die Einsaat, Gailung auf dem Lande, und Pfluglohn, als

worüber hernächst, wenn die Witterung selbiges zuläßt, nach eingenommenem Augenscheine entweder in Bausch und Bogen gehandelt, oder eine förmliche taxation angestellet werden soll. 4) Alles auf dem Hofe befindliche Bau- und Brenn-Holtz. Dahingegen wird noch mit zu dem verkauften Guthe gerechnet a) aller vorräthige Mist; b) das im Walde liegende gefällete Holtz von aller Gattung. c) In Ansehung des Strohes, Heues und sonstiger Futterung vor das Vieh verspricht der Herr Verkäufer dem Herrn Käufer soviel zu überlassen, als er bey Uebernahme des Guthes verlanget, und zwar vor denjenigen Preis, was es zu solcher Zeit nach denen N.. schen Marckt-Zetteln gelten wird.

2) Verspricht Herr Verkäufer davor zu haften, daß die Jagd, Fischerey, und Gerichte sich soweit, als es in dem angehefteten Anschlage vermeldet ist, erstrecken, und in der beschriebenen Mase competiren, wiedrigenfalls derselbe billigmäsige Vergütung verspricht. Daferne aber die Morgen-Zahl der Holzung, Ländereyen und Wiesen, wie auch derer Zehnden und die Anzahl der Dienste und Zinsgefälle sich nicht finden sollte, so machet sich Herr Verkäufer anheischig, vor das fehlende soviel zu ersetzen, als vor jeden Morgen respective im Anschlage berechnet ist, und zwar dergestalt daß vor jede 3½ pro Cento einhundert

Reichs-

Reichsthaler von der Kauf-Summe abgesetzet werden soll, bey denen Diensten und Zinsgefällen hingegen werden vor jede fehlende fünf Reichsthaler einhundert Reichsthaler vom Herrn Verkäufer vergütet. Daferne aber sich wieder Verhoffen finden sollte, daß mehrere ordentliche Abgaben auf dem Guthe hafteten, oder selbiges wohl gar auf eine oder andere Weise dienstbahr wäre, so soll nicht allein der Ertrag sothaner mehreren onerum oder Dienste, und zwar vor jede fünf Reichsthaler hundert vom Herrn Verkäufer vergütet, sondern noch überdem, da hieran dem Herrn Käufer vorzüglich gelegen ist, eben so viel Statt des interesse berichtiget werden.

3) Verspricht der Herr Verkäufer die Gewähr von allen und jeden im Anschlage bemeldeten Grundstücken und Gerechtsamen zu leisten, und den Herrn Käufer auf zeitige und vor der Kriegesbefestigung zu beschehende Litis-denunciation auf seine alleinige Kosten zu vertreten; und den Abgang nach dem im Anschlage bemeldeten pro cento nicht allein zu erstatten, sondern auch an Statt des Interesse das duplum zu erlegen. Dahingegen die gegenwärtig sich nicht bey dem Guthe befindende pertinenzien und Gerechtsame vom Herrn Käufer, als eine blose spes angesehen werden, mithin derselbe auf seine Gefahr und Kosten schuldig ist, die angefangene Klagen fortzusetzen,

oder andere anzustellen, ohne daß Herr Verkäufer hierzu im mindesten zu concurriren schuldig, oder euiction zu leisten verbunden ist.

Dahingegen machet sich Herr Käufer anheischig, 4) vor dieses Guth samt Zubehörungen auf Ostern anni currentis die Summe von 20560 Rthlr. schreibe zwanzigtausend fünf hundert und sechzig Reichsthalern in alten vollwichtigen französischen Louisd'or, das Stück zu fünf Reichsthaler gerechnet, sofort bey der Uebergabe in einer unzertrennten Summe zu bezahlen.

5) Wenn nun solchergestalt das Kauf-pretium entrichtet seyn wird, so tradiret Herr Verkäufer vor sich und seine Erben dem Herrn Käufer das Guth mit allen Zubehörungen, Rechten und Gerechtigkeiten, und werden die ausstehenden Zinsgefälle bis Martini anni praeteriti dem Herrn Verkäufer allein berechnet und ausgefolget, die Zins-Gefälle und Iurisdictions-Einkünfte des laufenden Jahres werden zukünftigen Martini sämtlich berechnet und dem Herrn Verkäufer pro rata temporis, von Martini bis zum untengesetzten Tage berichtiget. Daneben überliefert Herr Verkäufer an den Herrn Käufer alle uud jede das Guth, dessen Zubehörungen und Gerechtigkeiten angehende Briefschaften, Register und Nachrichten, und verspricht, wenn sich deren künftig noch

finden

finden sollten, selbige annoch und zwar entweder integraliter, oder falls sie andere Sachen zugleich mit angehen, in beglaubtem Extract zu ediren.

6) Bis dahin nun, daß das Kaufgeld abgeführet, und das Guth übergeben wird, bleibet es in Ansehung des periculi bey der Verordnung der gemeinen Rechte; soviel hingegen das commodum anbetrift, stehet dem Herrn Verkäufer bis an den obigen termin der Uebergabe frey, sich des Holzes, der Jagd, und Fischerey zu seiner Haushaltung pfleglich zu bedienen, jedoch nichts an andere zu verkaufen, oder etwas von Beträchtlichkeit zu verschencken.

7) Entsagen beyde Theile der Verletzung unter und über der Hälfte, und wollen vielmehr diesen aufrichtig geschlossenen Kauf und Verkauf zu allen Zeiten in allen Puncten und Clausuln getreulich erfüllen, auch selbigen Königl. und Churfürstl. Justitz-Canzley, als dem schriftsäßigen foro rei sitae priuilegiato auf gemeinschaftliche Kosten zur confirmation übergeben.

Dessen allen zur Urkunde ist dieser Kauf-Contract in duplo ausgefertiget, jedem Theile ein Exemplar reciproce unterschrieben und untersiegelt zugestellet. So geschehen N. etc.

Formular eines Guth-Anschlages.

	Anschlag von dem S - - schen adelichen Erb = Gute zu S - - - im Amte Westen.	Landmaße das Hbtſ. zu 40 □ R das Molt zu 12 Hbtſ.				Ertrag in der Staat=Stellung von einem Jahre.			Ertrag in einem Drösch=Jahre.		
		Molt.	Hbtſ.	Sp.	R.	Thlr.	Gr.	Pf.	Thlr.	Gr.	Pf.
	Marsch Saat=Land so 4 Jahre gesäet wird und 4 Jahre Drösch lieget und geweidet wird.										
	In der S - - Kuh Weide.										
1.	1. Acker - - - zur Saat 1 thl. 12 gr. Drösch à 12 gr.	-	4	3	2	6	14	2	1	21	2
2.	2. Breden 3 Acker - - - zur Saat 1 thl. 18 gr. zur Weide à 12 gr	2	5	-	6	43	18	-	9	25	4
3.	1. Acker - - - wie das vorhergehende.	-	3	-	6	4	26	-	1	1	4
4.	2. Stücke - - zur Saat 1 thl. zur Weide 12 gr.	-	9	1	7	9	15	1	3	4	5

ferner

	ferner.	Landmaße a Hbts 40 □ R.				Ertrag von einem Saat=Drösch=Jahre.					
		Morg.	Hbts.	Sp.	R.	Thlr.	Gr.	Pf.	Thlr.	Gr.	Pf.
	Das Land unter diesen 4 numern lieget im gemeinen Felde.										
5.	Der Thürm=Camp - - - zur Saat 1 thlr. 18 gr. zur Weide a 24 gr.	7	11	2	6	143	16	6	63	30	-
6.	Der Nedderste oder Kuhlen=Camp - - - zur Saat a 1 thl. 18 gr. zur Weide	14	8	1	4	264	19	-	130	33	-
	Auf dem Harnisch.										
7.	1. Stück - - zur Saat a 1 thl. 12 gr. zur Weide a 12 gr.	-	2	3	1	3	25	1	-	33	-
8.	Der Horst=Camp - - - - zur Saat a 1 thl 18 gr. zur Weide a 24 gr.	3	6	1	5	63	20	2	28	9	-

	ferner.	Landmaße a Hbts. 40 □ R.				Ertrag von einem Saat-Drösch-Jahre.					
		Morg.	Hbts.	Sp.	R.	Thlr.	Gr.	Pf.	Thlr.	Gr.	Pf.
9.	Der Spiel-Camp - - zur Saat a 1 thl. 18 gr. zur Weide a 27 gr.	6	-	-	6	108	20	2	54	-	-
	In der Bauerschafft Wahnebergen.										
10	1. Brede - -	-	5	1	5	-	-	-	-	-	-
11.	1. Brede - -	-	3	3	-	-	-	-	-	-	-
12	1. Acker - -	-	1	2	4	10	-	-	10	-	-
13.	2. Acker - -	-	4	-	8	-	-	-	-	-	-
	Davor giebet Johann Clasen jährlich 10 Thlr.										
	Summa Marsch Saat-Land - -										

ferner

	ferner.	Landmaße a Hbts. 40 □ R.				Ertrag von einem Saat-Drösch-Jahre.					
		Morg.	Hbts.	Sp.	R.	Thlr.	Gr.	Pf.	Thlr	Gr.	Pf.
	Esch-Saat-Land wird alle Jahr gesäet auf dem St = = Esche.										
1.	. Acker - - - a 24 gr.	-	2	-	-	1	12	-	1	12	-
2	1. Acker - - - desgleichen.	-	2	3	6	1	33	-	1	33	-
3.	Der Esch-Camp - - - -	3	-	-	5	25	-	-	25	-	-
	Summa Esch-Land - - -										
	Marsch-Weiden und Wiesen.										
1.	Der Kuhle Kamp - - - wird mit 50 Ochsen und 6 Pferden geweidet resp. à 5 et 8 Thlr. fac. - 298 Thl. oder das Hbts zu $1\frac{1}{8}$ Thlr. fac. 300 $\frac{2}{3}$ Thlr.	13	8	-	-	298	-	-	298	-	-

	ferner.	Landmaße a Hbts. 40 □ R.				Ertrag von einem Saat-Drösch-Jahre.					
		Molt	Hbts.	Sp.	R.	Thlr.	Gr.	Pf.	Thlr.	Gr.	Pf.
2	Die Wiese bey dem Wahneberger Esche recht gutes Hauland a Hbts. 2 Thlr.										
	Noch Marschwiesen auf denen gemeinen Bauer-Wiesen.										
3	1. Schwade -	-	-	2	2						
4	der Vierort -	-	1	3	1						
5	die Bohnen-Brede - -	-	1	.	6						
6	4. Schwad - -	-	-	2	5						
7	1. Brede - -	-	1	2	-						
8	1. Ortgen auf Herman Ditmars Gest-Wiese - - - -	-	2	1	5						
9	2. Schwad -	-	-	-	9						
10	3. Schwad -	-	-	1	2						
11	1. Brede - - -	-	1	3	5						
12	1. Ahnewende-	-	2	-	-						
13	die Scharpe beym Imhofe	-	1	2	5						
14	das große Raum - -	-	6	3	-						

ferner

	ferner.	Landmaße a Hbts. 40 □ R.				Ertrag von einem Saat = Drösch = Jahre.					
		Molt	Hbts	Sp.	R.	Thlr.	Gr.	Pf.	Thlr.	Gr.	Pf.
15	Die Scharpen zwischen Jürgen Rengstorf und Ehler Brünnig -	.	3	3	3						
16	3 Acker - - -	-	5	2	-						
17	1. Brede - -	-	4	2	6						
18	1. Acker - - -	-	1	-	6						
19	1. Brede - - -	-	2	1	6						
20	1. Placken zur Hälffte von 4 H. 2 Sp. 6 R.	-	2	1	3						
21	1. Acker - - -	-	-	3	-						
22	2. Geeren										
23	1. Brede - -	-	1	1	6						
24	1. Brede - - -	-	1	1	3						
	Diese Wiesen-Stücke von Nro. 3 - 24. betragen 3 Molt. 8 Hbts. 3 Sp. 5 R. a 1 rthlr. zu mähen.	-	-	-	-	44	31	4	44	31	4
	werden im Frühjahre gefrettet oder vorgeweidet. Der Hof treibet sodann so viel Vieh als vorhanden ist.										

ferner.	Landmaße a Hbts. 40 □ R.				Ertrag von einem Saat-Drösch-Jahre.					
	Molt	Hbts.	Sp.	R.	Thlr.	Gr.	Pf.	Thlr.	Gr.	Pf.
Wenn sie gemehet, so wird die Nachweide mit Vieh betrieben der Hof treib●t 24 Stück a 12 gr.	-	-		-	8	-	-	8	-	-
Noch wiesenwachß Der Hoff hat auch 4. Räume im gemeinen Holtz Graßland zu mähen. Ist von jeher verpachtet gewesen a 2½ rthlr.	-	-	-	-	10	-	-	10	-	-
Summa Weiden- und Wiesen-Wachß - -										
Die Gärten welche mit tragbaren Bäumen vom besten Obst reichlich besetzet, halten - - a 2 rthlr.	1	3	-	-	30	-	-	30	-	-

ferner

ferner.	Ertrag					
	Thlr.	Gr.	Pf.	Thlr.	Gr.	Pf.
Die Wind-Mühle vor V - - welche in recht gutem Stande, trägt jährlich Pacht mit dem Garten - - - -	110	-	-	110	-	-
Meier-Gefälle						
Christoph Weiland zu Gestefeld - - - - - - - -	17	-	-	17	-	-
Daniel Meyer daselbst - - -	10	-	-	10	-	-
Diese beide dienen wöchentlich 1. Tag mit dem Spanne						
Noch Meier-Gefälle						
Der Meyer Bekröge zu Walle im Amt V. - - - -	10	-	-	10	-	-
oder 1. Molt Rokken und 1 Molt. Rauh-Haber						
4. Köter dienen wöchentlich 1. Tag mit der Hand, und müssen dem Hoffgesinde gleicharbeiten a $4\frac{1}{3}$ Thlr.	17	12	-	17	12	-
Summa **Meier-Gefälle** - -						

ferner

	ferner.	Ertrag.					
		Thlr.	Gr.	Pf.	Thlr.	Gr.	Pf.
	An Gerechtigkeiten.						
1	Die Holzungen in welcher alle Mast, Jagd, und übrige revenuen dem Guthe S - - - ganz allein mit Ausschliesung aller concurrenz anklebet, und welche in einen besonderen Riß gebracht, auch darüber ein besonderer Recess sub dato 12. May 1705. errichtet ist, woraus die Gränzen und die Morgen-Zahl deutlich zu bemerken ist.						
2	Die Ober- und Nieder-Gerichte in dem Dorfe S - - und dessen Feldtmarck, die Heerstrase, und den sogenannten schwarzen Hof und deren Besitzer ausgenommen.						
3	Die Obere und Niedere Jagd wird angeschlagen jährlich auf - - - - - - - -						
4	Die Jagd-Gränzen sind in einem besonderen Recess vom 16. Martii 1694. auf das genaueste bestimmet, und diesem gemäs sind die Jagd-Pfähle gesetzet.						
5	Die Fischerey wird nicht gerechnet.						
	Desgleichen das Ius patronatus solitarium in denen Kirchen zu S. und T.						

Reca-

Recapitulatio	Landmaße a Hbts. 40 □ R.				Ertrag von einem Saat-Drösch-Jahre.					
	Molt.	Hbts.	Gr.	R.	Thlr.	Gr.	Pf.	Thlr.	Gr.	Pf.
Marsch Saat-Land - - -	37	6	3	-	657	30	6	303	13	7
Esch Saat-Land - - - -	3	5	-	1	28	9	-	28	9	-
Marsch Weiden und Wiesen - - - - -	19	11	-	5	421	13	4	421	13	4
Gärten - - -	1	3	-	-	30	-	-	30	-	
Mühlen-Pacht - - -	-	-	-	-	110	-	-	110	-	-
Meier-Gefälle - - - -	-	-	-	-	54	12	-	54	12	-
Gerechtigkeiten - - - - -										
Summa jährl. Ertrags - -										
Ein Saat-Jahr . . thlr.										
Ein Drösch-Jahr . . . thlr.										
Summa . . thlr.										
wovon die Hälfte als . . . Thlr. der Ertrag eines Jahres bleibet.										

Der

	Thlr	mgr.	Pf
Der jährliche Ertrag des Adelichen Erbgutes St = = ist = =	-	-	-
Davon gehen ab des Pastoris und Küsters ad St. Andreae in V - - - Pflichten = = = = = - =	2	27	-
Bleibet *Summa* - -			
Die Gebäude auf dem Hofe, so in gutem Stande, stehen im Brand Assecurations Catastro, und zwar geringer als sie von Werckverständigen angeschlag. werden, für	5000	-	-
In der St. Andreae Kirchen in Verden besitzet der Hoff einen Herren und Domestiquen Stuhl, wie auch Begräbnisse.			
Das Guth stehet in der Matricul und hat Votum et Sessionem auf den Landtägen wenn omnes et singuli convocirt sind.			
Summa			

TITV-

Titulus XIV.

DE LOCATIONE ET CONDUCTIONE.

§. 294.

Definitio et diuisiones.

Locatio - conductio est: *contractus consensualis de rebus vel operis alienis pro certa mercede fruendis*. Magnam locatio - conductio cum emtione et venditione similitudinem habet (*a*). Cum vero fructus semper sint incerti, merces vero definita, non potest non difficile esse, proportionem accuratam inuenire; hac vero taliter qualiter per conuentionem stabilita, nouae suboriuntur difficultates circa remissionem, si fructus depereant. Inde hunc contractum multi dissuadent, et vel administrationem, vel coloniam partiariam commendant. Haec est, quando vnus culturam, semen et operas, alter vero fundum communicat, ea lege, vt hic certam portionem fructuum industrialium, non naturalium (*b*), accipiat (*c*). Haec *colonia partiaria*, si verum fateri licet, aequalitatem praestationum, quantum possibile, seruat, et difficultates remissionum superat, proinde locationi conductioni maximopere praeferenda. Fluctuat hic contractus inter lo-

cationem conductionem et societatem, sed potius pro locatione conductione est habendus, cum locator onera rei ferri debeat, conductor vero, si nihil natum sit, sumtus culturae pro rata repetere non possit, cum tamen, si societas subesset, omne damnum et impensae communicarentur. Corruunt itaque omnes conclusiones, quae ex iure societatis desumtae sunt. Alia locatio *perpetua* alia *temporalis* est (*d*). In dubio pro hac praesumtio est capienda. Illius caracteres distinctiui sunt, non possessio per longissimum tempus, neque locarium vniforme; sed vel pactum expressum: ne heredibus absque iusta causa res locata auferatur, vel possessio longaeua, mutato titulo, requiritur. Alia est *prima*, alia *sublocatio*, quae vtiliter sub pacto commissorio interdicitur: daß conductor durchaus sich nicht unterfangen soll, die verpachteten Stücke weiter zu verafterpachten, widrigenfalls soll der Pächter dadurch seiner Pachtung verlustig seyn. Passim in rebus fiscalibus per legem expressam omnis sublocatio interdicitur. Res posterioris conductoris domino non obligantur, bene tamen fructus (*e*). *Datio ad Firmam* et *Admodiatio* nihil aliud est, quam simplex locatio-conductio.

(*a*) pr. §. 3. I. de locat. et cond. (III. 25.) L. 2. pr. D. ibid.

(*b*) L. 45. D. de vsuris.

(c)

(*c*) L. 25. §. 6. L. 35. §. 1. in fin. D. h. t. L. 8. C. de pact. (II. 3.)

(*d*) L. 10. C. h. t. L. 2. 5. C. de locat. praed. civ. (XI. 70.) L. 1. 2. D. si ager vectig.

(*e*) L. 24. §. 1. D. h. t. L. 6. C. h. t.

ad §. 294.

Formular eines contractus coloniae partiariae.

Wir Endes Unterschriebene urkunden und bekennen hiermit daß heute unten gesetzten dato nachfolgender Pacht-Contract geschlossen:

1) Es verpachtet der Prediger zu N. Iacob N. die zu seiner Pfarre gehörige 133. Morgen Landt, imgleichen 6½ Morgen Wiesen, wovon die Specification angehänget ist, und welches vom Zehenten und allen oneribus publicis befreyet, an Hans N. und Curt N. und überlässet solche denenselben zum nießlichen Gebrauch auf drey nach einander folgende Jahre, von Cath. Petri 1756. bis dahin 1759. und zwar so, daß die Coloni das Winterfeldt, das Oberfeldt genannt, Mich. 1757. selbst bestellen müssen. Die Coloni sind dagegen schuldig.

1) Das Landt als ihr eigenes gehörig zu bestellen, dasselbe bey seiner Freyheit und Gränzen zu erhalten, und wo selbige darinn gestöhret würden, dem Verpächter solches sofort anzuzeigen.

 2) Müs-

2) Müssen die Coloni von allem, was solche Länderey im Winter- Sommer- und Brackfelde trägt, das 3te Bund Statt des locarii, und das 10te Bund Statt des Pfarr-Zehntens dem Verpächter entrichten, so der Verpächter durch seine Bevollmächtigten ausziehen lässet.

3) Sind die Coloni schuldig diese Bunde frey in des Verpächters Scheure zu fahren, und zwar eher als ihr eigenes.

4) Bekommen die Coloni zwar von dieser Länderey im Brackfelde 4 Morgen frey, von welchen der Verpächter nichts nimt, aber sie müssen, ehe die Brack bestellt wird, sich von dem Verpächter die 4. Morgen anweisen lassen.

5) Bekommen die Coloni von denen von Verpächtern ausgezogenen Bunden, wenn selbige ausgedroschen, das Stroh wieder zurück zum Mist, aber nur von Rocken, Weitzen und Gersten; vom Haaber und Brackfrüchten behält Verpächter das Stroh, für das zehente Bund, welches bey zehentpflichtiger Länderey der Colonus entbehren muß. Dahingegen darf keiner von diesen Colonis Stroh oder Mist verkaufen, vertauschen, oder zum Bau ihrer eigenen Gebäude verbrauchen, sondern es muß alles Geströhe wieder zum Dünger verwendet, und selbiger der Pfarr-Länderey auf keine Weise entzogen werden.

6) Ge-

6) Geben die Coloni vor die $6\frac{1}{2}$ Morgen Wiesenwachs zwar nur jährlich zehen Reichsthaler, dahingegen sind selbige schuldig, dem Verpächter unentgeltlich folgende Fuhren zu thun, als 4. Fuhren mit 4. Pferden jährlich nach N. oder an einen andern Ort, von welchem sie desselben Abends wieder zu Hause kommen können. Ferner müssen sie das Holtz, so Verpächter jährlich consumiret, aus dem Walde auf den Hof, das Heu und Grommet in die Scheure, den Mist in den Garten, das Korn, Maltz, Vieh-Schrot und dergleichen in die Mühle und wieder ins Haus ohne Entgeldt fahren.

7) Wie viel Landt beym Antritt in ganzer und halber Gailung gewesen, imgleichen womit und wie viel Morgen bestellet gewesen, ist in die angehängte Specification gebracht, und müssen die Pächter solches auf eben die Art beym Abtritt wieder liefern oder den Abgang nach dem aestimato ersetzen. Liefern sie mehr gedüngtes Land, so bekommen sie vor einen Morgen in ganzer Gailung 2 Thlr. in halber Gailung 1 Rthlr. und an bestellten Feldern das Pfluglohn und Einsaat nach landwirthschaftlichem Ermessen.

8) Wenn die Pächter nach verflossenen drey Jahren das Land wieder abtreten sollten, so bekommen sie von letzterer Erndte kein Stroh zurück, sondern solches wird ihnen von Verpäch-

tern bezahlet, als 1. Schock Rockenstroh zu 3 Thlr., Weitzenstroh 1 Thlr. 18 gr. Gerstenstroh 1 Thlr.

9) Sollte der Verpächter während der Pachtjahre versterben, oder die hiesige Pfarre verlassen, der Nachfolger im Amte aber ihnen diesen Contract nicht aushalten wollen, so haben sie dieserhalb keine Schadensersetzung zu verlangen.

10) Wird die tacita relocatio ausdrücklich aufgehoben und müssen die Pächter vor Ablauf der Pachtjahre prolongation suchen, widrigenfalls sind dieselben verbunden, die Ländereyen mit dem Ablaufe der Pachtjahre liegen zu lassen.

11) Wenn nun auf irgend eine Art die Pacht geendiget wird, so versprechen Pächtere die Ländereyen ohne einigen Aufenthalt wieder abzutreten, und selbige weder unter dem Vorwande einiger meliorationen, oder stillschweigenden Wiederverpachtung, eines Näher-Rechtes, oder beständigen Erbpachtes zurück zu behalten; widrigenfalls erkennen sie sich selbst als Spoliatores und wollen geschehen lassen, daß Strafbefehle wider sie ausgewürcket werden, die Länderey sofort abzutreten.

Urkundlich ꝛc.

** ** **

Specification der bestellten und gedüngten Länderey &c. &c. &c.

§. 295.

§. 295.
De locatore.

Locare quilibet poteſt, qui vſum rei habet, modo is, qui tantummodo iure temporali et reuocabili poſſidet, non vltra id tempus elocet, quo ius ſuum durat. Conductor qui conditionem locatoris ſciuit, et ante finitum locationis tempus propter ius locatoris ſublatum cedere debet, regreſſum contra hunc vel eius heredes non habet. (§. 300.) Tutores, curatores, adminiſtratores caute ſub haſta locant, fraudis et colluſionis euitandae gratia. Tutores circa finem minorennitatis in fraudem pupillorum in longius tempus locare nequeunt, multo minus locationem perpetuam inire poſſunt, alias reſtitutionis beneficio vtuntur. Locare non poteſt, cui ſublocatio per legem vel pactum expreſſum vel tacitum eſt interdicta (§. 294.) Plures locatores, ſi conductor ſingulorum perſonam in ſolidum ſibi obligare voluit, in ſolidum tenentur, etiamſi ſinguli ſoluendo ſint, modo actiones contra reliquos praeſtare paratus ſit. Ita ſecundum Ius Pandectarum (*a*); ſed Iure Nouellarum obligatio diuiſa eſt (*b*). Heres locatoris, vt et ſucceſſor in regnis et principatibus, ſtare debet locationi, a defuncto contractae.

(*a*) L. 13. §. 9. L. 47. D. h. t.

(*b*) Nov. 99. c. 1.

§. 296.
De conductore.

Regulariter quilibet conducere poteſt, qui ſe aliis obligandi gaudet facultate, et quatenus ſub haſta ſit, etiam tutor vel curator res pupilli vel minoris conducere poteſt. *Plures* conductores ex regula non in ſolidum, ſed pro rata tenentur (*a*); et quamuis in ſolidum ſe obligauerint, tamen iure nouiori eorum obligatio diuiſa eſt (*b*), quatenus omnes ſoluendo et facilis conuentionis ſunt. *Miles* conducere nequit negotiationis, bene vero rei familiaris cauſa (*c*); idem de *clerico* dicendum (*d*). *Curialis* neque procurator, neque conductor, neque fideiuſſor conductoris eſſe poteſt (*e*). *Tutores curatoresue*, prius quam officii ſui rationes reddant, prohibentur, ne quid de patrimonio Caeſaris, in genere de rebus fiſcalibus, et quae his aequiparantur, conductum habeant (*f*). Mortuo conductore intra tempora conductionis, heres eius eodem iure in conductione ſuccedit (*g*); quodſi autem ita contracta ſit: *quoad locator vellet*, morte locatoris tollitur (*h*).

(*a*) L. 13. C. h. t.
(*b*) Nov. 99. c. 1.
(*c*) L. 50. D. h. t. L. 31. 35. C. ibid.
(*d*) Nov. 123. c. 1.
(*e*) L. 30. C. h. t.
(*f*) L. 49. D. h. t.
(*g*) §. vlt. I. h. t. L. 10. C. ibid.
(*h*) L. 4. D. h. t.

§. 297.

§. 297.
De forma et essentialibus contractus.

Praeter consensum in certam mercedem et vsum determinatum, ab vtraque parte declaratum, nihil ad substantiam contractus requiritur (*a*). Proinde non est locatio-conductio, sed contractus innominatus, si merces ab initio non determinata sit, sed postea tantum daturus promiserit, quantum inter eos conuenerit. Non vero mutat contractus naturam, si, post rite initam conductionem, merces remittatur (*b*). Ab initio autem donationis gratia iniri nequit (*c*), proinde non valet conductio, si nummo vno conductum sit (*d*). Tam pure quam sub conditione contrahi potest locatio-conductio (*e*). Quodsi locator contra conditionem ab initio dictam sciens aliquid commiserit conditioni contrarium, eandem remisisse videtur (*). Si ex pacto commissorio res inemta sit, actio locati locum habet (*f*). Qui frumentum et hordeum annonae inferendum, accepta pecunia, redemerunt, ex conducto obligantur (*g*). Regulariter locatio dominium non mutat (*h*), nisi res fungibiles cum aliis promiscue transuehendae datae sint (*i*). Ad locationes fiscales requiritur subhastatio (*k*), et officiales idoneitatem et colonorum et fideiussorum praestare debent (*l*). Conductoribus fundorum publicorum, si idem offerant,

ius praeferentiae in locatione competit (*m*), quemadmodum vectigalia interdum vlterius conducta habent, vtrumque vero hodie cessat. Coloni patrimoniales, ne impares fiant mercedis soluendae, a muneribus sunt exemti (*n*), quod aeque hodie non obtinet.

(*a*) pr. I. de locat. et cond L. 1. D. locati cond. L. 2. pr. L. 14. D. ibid. L. 24. C. ibid.
(*b*) L. 5. D. h. t.
(*c*) L. 20. §. 1. D. h. t.
(*d*) L. 46. D. h. t
(*e*) L. 20. pr. D. h. t.
(*) L. 60. § 6. D h. t.
(*f*) L. 22. pr. D. h. t.
(*g*) L. 14. D. h. t.
(*h*) L. 39. D. h. t. L. 60. §. 1. ibid.
(*i*) L. 31. D. h. t.
(*k*) L. 3. C. de loc. praed. civ. (XI. 70.)
(*l*) L. 1. C. de locat. praed civ.
(*m*) L. 4. 5. C. ibid.
(*n*) L. 5. § 10 D. de I. immunit. (L. 6.) L. vlt. C. qui dare tut. (V. 34.)

§. 298.
De re locata.

Locantur res mobiles et immobiles, corporales et incorporales, operae et opus faciendum, et vbi disparitatis ratio reddi nequit, omnium harum rerum locatio iisdem regulis constat. Speciatim prohibitum est, ne locentur: I) *Ius monetandi* (*a*). II) *Rei propriae* nulla conductio est (*b*). Interdum locator non obligatur, conductor obligatur, veluti si emtor fundum conducit, donec pretium ei sol-

vat;

vat; h. e. locator non ex locatione sed ex venditione obligatur (*c*). III) *Seruitus* locari non potest (*d*), quippe quae a fundo separari nequit. IV) *Res fungibiles*, nisi tamquam pars totius considerentur, et aestimatio accedat, locari nequeunt. V) Passim statutis cavetur, daß keine Zehnden auser der Feldtmarck, worinne selbige gezogen, auch keine Schäfereyen in andere Feldtmarcken verpachtet werden sollen, ne stercora agris subtrahantur. Caueant partes, ne per obscuram rei locandae determinationem litium retibus implicentur. Villis integris instructis (mit dem gantzen Vieh- Feldt- und Acker-inuentario) locatis, vtile est, accuratissimum indicem omnium fundorum, expressa mensura, omnium iurium, aedificiorum, vt et instrumenti fundi (*e*) adiicere. In specie pecora, instrumenta rustica, agri manusati, arati, stercorati, item sepimenta, praevia taxatione, in indicem referuntur. Regulariter partes conueniunt, vt colonus emtum habeat instrumentum fundi, et periculum ferat (*f*). Vides aestimationem venditionis gratia factam praesumi, quod tunc eo magis verum est, wenn im Pachtanschlage ohne Absicht auf das überlieferte inuentarium zu nehmen, von ieder einzelnen Parcele das gewöhnliche locarium determiniret, und das taxatum inuentarii entweder sofort baar vergütet, oder dem locatori verzinset werden muß. Quodsi vero locarium

carium in folle constitutum est, habita ratione vsus inuentarii, magis pro aestimatione taxationis gratia praesumendum. Mensuram agrorum locator praecise praestare debet, alias pro rata mercedem non solum remittere, sed etiam interesse praestare debet, (§. 300.) nisi aliter conuentum, vel locatio per auersionem contracta, et modus agrorum tantummodo taxationis gratia expressus sit.

(*a*) R. Münz. Ordn. de 1559. §. 174. Kayserl. Comm. Decret. de 5. Sept. 1667.

(*b*) L. 20. C. h. t.

(*c*) L. 20. §. 3. D. h. t.

(*d*) L. 44. D. h. t.

(*e*) Sub fundo locato iure Romano etiam instrumenta ad perpetuum rei vsum comparata, continentur. L. 19. §. 2. D. h. t.

(*f*) L. 3. D. loc. cond. arg. L. 10. §. 4. seq. L. 17. D de I. dot. L. 5. 10. C. ibid. L. 1. C. sol. matrim. L. vn. §. 1. D. de aestimat. (XIX. 3.)

§. 299.
De mercede.

Merces est: *quantitas pro vsu concesso promissa*, de qua tenenda sunt axiomata: 1) Determinetur statim ab initio (*a*), siue positiue, siue per relationem ad arbitrium vel aliam locationem. Arbitrium vero generaliter conceptum esse non debet, sed ad certam personam adstrictum. Quodsi haec arbitrium vel noluerit

rit vel non potuerit ſuſcipere, nulla eſt locatio, quaſi nulla mercede conſtituta (*b*). 2) Conſtet in pecunia numerata, alias eſt permutatio (*c*). Pro parte in alia re, v. g. certo frumenti modo conſiſtere poteſt, in quo praeciſe ſubſiſtendum eſt; alias id, quod vel locatoris vel conductoris intereſt, praeſtari debet (*c*). Iure tamen Codicis admittitur merces in fructibus conſiſtens (*d*), quod hodie eo minus dubii habet, cum antiquioribus temporibus fere omnes locationes ita contrahebantur, vt loco mercedis frumentum praeſtaretur. 3) Si conductor minoris conducere, locator vero maioris putet locare, nihil agitur; quodſi autem locator minoris, conductor vero maioris putauerit conducere, conductio tenet, ita tamen vt non pluris ſit conductio, quam quanti conductor putauit (*e*), cuius diuerſitatis ratio in eo conſiſtit, quod in minorem quantitatem vterque conſenſerit. 4) Soluatur debito tempore, vel conuento, vel ſingulis annis. In praediis vrbanis paſſim receptum eſt, vt ſingulis ſemeſtribus vel etiam menſibus merces ſoluatur. Mercedis tardius ſoluti vſurae debentur (*f*), et fideiuſſor, modo ſe in omnem cauſam obligauerit, non ſolum ſortem, ſed etiam vſuras ſoluere debet (*g*). 5) Mutatione monetae ſecuta, et locatione in plures annos ita facta, vt ſingulis annis certa merces ſoluatur, ad modum eius monetae, quae tempore initi con-

contractus obtinebat, vel quae expressa est, computatio est ineunda.

(a) §. 1. I. de L. et C.

(b) L. 35. pr. D. h. t. colono partiario loqui videtur.

(c) §. 2. I. de L. et C. L. 1. § 9. depos. L. 5. §. 2. de P. V. Obstare quidem videtur L. 35. §. 1. in fine, D. h. t. sed de

(c) L. 19. §. 3. D. h. t.

(d) L. 21. C. h. t.

(e) L. 52 D. h. t.

(f) L. 17. C. h. t.

(g) L. 54. pr. D. h. t.

§. 300.

De obligationibus locatoris et actione conducti.

Principaliter obligatur locator eiusue heredes (a): I) *ad vsum promissum integrum praestandum*, alias tenetur conductori in omne id, quod interest, etiam ad lucrum sublocationis interceptum (b). Interesse non ex primo anno, sed ex integro locationis tempore aestimatur, si locatio in plures annos facta sit; nisi mora tantummodo aliquot dierum sit (*). Nec colonus contra impedientes agere tenetur, sed actione conducti dominum compellit, vt agat (**). Ad vsus interceptionem etiam refertur, si villa vel stabulum non reficitur, vel id non praestatur, de quo conuenit (c). Sin autem res sine culpa locatoris euicta, vel vsus per vim vel potentiam tertii impeditus sit, id quod inte-

intereſt non praeſtatur, ſed tantummodo merces vel reſtituitur vel remittitur, quemadmodum etiam locator per aequipollentem praeſtationem liberatur (*d*). Quodſi vſus ſciente locatore impediatur vel ceſſet, tenetur in omne id quod intereſt; ſin vero ignorante locatore impedimentum contingat, tantummodo penſionem non petet. Placet hoc duabus ſpeciebus legalibus illuſtrare. *Prima:* ſi ſciente conductore fundum vſufructuarium in quinquennium locauerit, pendente locatione conductione autem ius locatoris deſierit, conductione, absque praeſtatione eius quod intereſt, ſoluta mercede pro rata temporis, decedere debet, nec ſumtus repetit, quos in quinquennium integrum fecit, quia hoc euenire poſſe proſpicere debuit (*e*); *Altera*: Si ſaltus paſcuus malas herbas habeat, locatore ſciente, id quod intereſt praeſtare debet, illo vero ignorante, penſio non praeſtatur (*f*). Singulare eſt, quod horreo locato, ad merces cuſtodiendas, locator (horrearius dictus) res ſaluas fore praeſtare debeat, ita vt ſolum damnum fatale excuſet; dominus horrei vero conductori, qui eandem ad merces cuſtudiendas ſublocauit, eandem cuſtodiam non praeſtet (*g*). Horreis effractis, horrearius cuſtodum exhibitione liberatur. Interdum locator ex facto aliorum obligatur, interdum vero non, quod ita in Legibus Romanis definitur: Si ipſe

ipse tibi hominem locauero et quidem *definite*, dolum et culpam praestare debeo; Si *indefinite*, de negligentia in totum teneor (*h*). Ratio differentiae haec est: Illo casu conductor in hominem consensit, hoc vero non. Si homines meos, me inscio (extra casum praepositionis) conduxeris, iique damnum dederint, non nisi ex versione in rem teneor (*i*). Haec de factis aliorum licitis. Pergo ad facta aliorum illicita. Quodsi serui damnum extra contractum dederint, non actione ex conducto, sed noxali agendum; quod hodie ad liberos homines, quorum ministerio vtimur, est extendendum, hoc tamen cum discrimine, vt non actio noxalis, sed actio ex facto illicito in ipsos famulos detur (*k*). II) Obligatur locator *ad remissionem concedendam* de qua inferius; (§. seq.) III). Nec non *ad impensas necessarias et vtiles refundendas* (*l*). Ad impensas necessarias etiam pertinent sumtus culturae, de quibus distinguendum: aut conventum est, 1) vt conductor fundos aratos, stercoratos et manusatos, caute determinatos, in eodem statu restituat, quo casu tantos agros eodem modo cultos restituere debet, interdum adhibito arbitrio oeconomico. Quodsi plures vel pauciores agros stercoratos vel manusatos restituat secundum aestimationem vel impensas a locatore repetit, vel eidem defectum non solum sed interdum

terdum etiam interesse resarcire tenetur, si tantos agros non sub culturam redegit, quantos bonus paterfamilias colere debuisset. II) Saepe conueniunt, vt nouus Conductor cum vetere super hisce meliorationibus transigere debeat, quo casu eodem modo veteri conductori satisfaciendum est, vti ipse satisfecit praedecessori ex voluntate locatoris, quod duplici modo contingit, vel vt pretium stercorationis, seminis et arationis tantum recipiat, secundum praesens tempus aestimandum, vel vt fructus pendentes in herbis taxentur, quo casu taxatores ad periculum fructuum, et mercedem respicere debent. Saepe contingit, vt per multos annos idem conductor fundos conductos habuit, et nihil determinatum, quomodo initio contractus super meliorationibus conuenerint partes, quo casu quaeritur, quis probare debeat, an locator: fundum cum debita cultura ea Lege traditum esse, vt tantos et tales fundos cultos finita locatione absque refusione impensarum restituat, an vero conductor: initio locationis meliorationis pretium solutum esse; et verius puto: locatori probationem iniungendam esse, nisi contrarium ex coniecturis admodum probabile sit; nam regulariter nouus conductor ad meliorationes resarciendos compellitur, in dubio autem praesumtio pro eo capienda est, quod vt plurimum fit. Melioratio per margam die Mergelung, non ad sumtus necessarios sed ad meliorationes s. vtiles expensas pertinet.

Zz Post

Pro diuersitate locorum et bonitate terrae hanc meliorationem in 12. 15. 18. vsque 25. annos durare, harum rerum periti sibi persuadent. Proinde pro more regionis in tot portiones diuiduntur die Mergelungs-Kosten, quot annos durare credunt, et pro rata annorum inter locatorem et conductorem diuiduntur, quamuis in tribus vel quatuor annis prioribus conductor parum vel nihil lucretur, sed vtilitas serius se exserat. Sed cautius locator omnem meliorationem, sine eius consensu susceptam, interdicit, et si aliter fecerit conductor, vt suis impensis rem in pristinum statum reducat, hac clausula: Es soll auch conductor durchaus keine meliorationes vor sich eigenmächtig vornehmen, sondern jedesmahl den consens des locatoris dazu einholen, wiedrigenfalls soll derselbe, ohne Unterschied ob es nothwendige oder nützliche Ausgaben sind, gehalten seyn, nach geendigten Pacht-Jahren alles wieder nieder zureissen, und auf seine Kosten in den vorigen Standt zu setzen, und desfalls nicht die geringste Vergütung zu gewarten haben. Inde est, quod actio conducti detur ad id, vt conductori tollere liceat, quod aedificio adiecit, modo damni infecti caueat (*m*). Solet conductor pacto obstringi, vt quasdam meliorationes propriis sumtibus suscipiat, vel *generatim*, vt rem sartam tectamue conseruet, quod tamen non extendendum ad meliorationes alicuius momenti; vel *speciatim*

pro-

promittit: auf seine alleinige Kosten Fenster zu flicken, Stuben zu weisen, Ofen zu schmieren, Zäune und Dächer zu repariren, ein Fach einzusetzen, Schlösser und Schlüssel zu repariren etc. vel ita: daß er alle kleine reparationes, so unter 5 rthlr. betragen, aus seinen eigenen Mitteln stehen wolle; Sed verendum, ne conductor ita rem eo vsque negligat, quo sumtus quinque thaleros vel summam conuentam excedant; proinde prior clausula magis suadenda est. Quoad operas locatas in specie tenendum est; I) quod locator portorium ferre debeat, si pretium vecturae per auersionem constitutum est, et locator hoc praeuidere potuit (*n*). II) quod operis duobus simul locatis, priori conductori prius satisfieri debeat (*o*). At si per posteriorem locationem priori nihil decedat, prior queri vel de mercede quid deducere nequit. III) Si res fungibiles transuehendae confusae sint; proinde tantundem restitui suo loco debet, cuicunque primum solui potest; secus si separatim tabulis aut heronibus inclusae sint, vt distingui possint, quo casu vindicatio contra tertium et actio furti contra locatorem, qui rem alienam scienter alteri tradidit, locum habet (*p*). IV) Locatori operarum tunc petere mercedem permittitur, si non alii operas conduxerit, et mercedem eius temporis consecutus non sit (*q*).

(a) L. 32. D. h. t. Ex principiis Iuris publici vniuersalis et imperii Romani Germanici etiam successor in regnis et principatibus stare tenetur locationi ab antecessore contractae, post habita distinctione successionis vniuersalis et singularis.

(*) L. 24. §. 4. D. h. t.

(**) L. 60. §. 5. D. h. t.

(b) L. 7. L. 15. §. 8., L. 19. §. 1., L. 24. §. 4. L. 30. pr. D. ibid.

(c) L. 15. §. 1. D. h. t.

(d) L. 9. pr. L. 33., L. 60. pr. D. h. t. Valet tamen pactum, quo locator periculum vsus suscipit. d. L. 9. §. 2.

(e) L. 9. §. 1. 3. D. h. t.

(f) L. 19. §. 1. D. h. t.

(g) L. 60. §. 9. D. h. t. L. 1. 4. C. ibid.

(h) L. 60. §. 7. D. h. t.

(i) d. L. 60. L. 45. pr. §. 1. D. h. t. vbi haec species proponitur: Si seruum meum locauerim, vt sit in taberna, isque furtum fecerit, in propriam persecutionem cadit delictum.

(k) LL. cit.

(l) L. 55. §. 1. L. 61. pr. D. h. t.

(m) L. 19. §. 4. 5. D. h. t.

(n) L. 60. §. 8. D. h. t.

(o) L. 26. D. h. t.

(p) L. 31. D. h. t.

(q) L. 19. §. 9. D. h. t.

§. 301.

De remissione a) *ex capite sterilitatis.*

Remissio alia ex causa sterilitatis, alia ex caussa belli conceditur. Interest, vt de quialibet specie distinctim Legum dispositiones videamus. Remissio in genere considerata est obligatio locatoris, vi cuius mercedem conuentam propter

propter damnum fatale, vel in totum vel in tantum petere non potest, vel solutam restituere debet. *Damnum fatale* dicitur, quod humana prudentia viribusque neque prouideri neque auerti potest, quod *Vlpianus* ita exprimit, dominum colono omnem vim praestare debere, cui resisti non potest (*a*). Proinde ad remissionem non pertinet, vbi dominus frui non patiatur; ibi enim omne id, quod interest praestari debet (*b*), cum remissio tantummodo exonerationem mercedis pro rata efficiat (*c*). Exempla damnorum fatalium legalia sunt: 1) vis fluminum; 2) graculorum, 3) sturnorum, 4) terrae motus, 5) incendium, vbi merces iam soluta pro rata temporis repetitur (*e*); 6) Si quid extra consuetudinem in fructibus acciderit, hoc damnum domini est, ne conductor supra damnum seminis amissi mercedem praestare cogatur (*g*); v. g. a) si labes facta sit et omnem fructum tulerit, b) si vredo fructum oleae corruperit, aut c) solis feruore non ad sueto id acciderit, quod generaliter lues tempestatis et coeli vitium appellatur (*h*); Porro memoratur d) edax locustarum pernicies (*i*). In omnibus autem hisce casibus requiritur *damnum, per quod plus, quam tolerabile est, laesi sunt fructus* (*k*). Damnum intolerabile est damnum magni momenti (*l*), a quo maximopere differt damnum enorme, quod dimidium excedit. Dictum in quibus casibus Le-

 ges

ges remiſſionem admittunt. Tranſeamus ad caſus, in quibus remiſſio non conceditur. Huc pertinet: a) Si damnum per aggreſſuram latronum in poſſeſſionibus locatis rei tuae illatum ſit (*m*); b) Si quae vitia ex ipſa re oriantur, v. g. ſi vinum coacuerit, ſi raucis aut herbis ſegetes corruptae ſint (*n*); c) ſi fructus tantum exigui ſint (*o*); d) ſi damnum in fructibus iam perceptis contingat; dicuntur autem fructus percepti a ſolo ſeparati (*p*), qui ex Philoſophia Romanorum conductori tanquam domino pereunt, omni remiſſione excluſa. Sed etiamſi hoc principium acquiſitionis fructuum ſat euidens ſit ſecundum Iuris Romani oeconomiam, attamen Leges infra allegatae loquuntur de b. f. poſſeſſore non de conductore. Hic ex natura negotii non pro ſeparatione a fundo, ſed pro actuali fructuum perceptione locarium promiſit. Inde plurimi Principes aequitate aperta commoti ſunt, ad remiſſionem propter depabulationem fructuum in horreis et granariis, vltimae meſſis ſcilicet, concedendam. Speciatim e) quoad *praedia vrbana* exulat remittendae mercedis neceſſitas, ſi habitatores paulo minus commode aliqua parte coenaculi vterentur, quod aeque in refectione neceſſaria obtinet, niſi eam partem coenaculi dominus aperuiſſet, in qua magnam partem vſus habitator habet (*q*), et hoc caſu merces pro rata remittitur; quodſi vero refectio neceſſaria non

ſit,

ſit, ſed tantummodo vtilis, intereſſe conductori praeſtare debet (*r*). Locatore aliam habitationem aeque commodam offerente, merces debetur (*s*). f) In contractu retrouenditionis ceſſat remiſſio, quia dominium translatum eſt. Quodſi neceſſitas remiſſionis extra dubium ſit, *quantitas* a) ex conuentione, b) ex conſuetudine regionis, c) ex ſtatutis et iuribus prouincialibus, arbitrio Iudicis, praeuia aeſtimatione artis peritorum intercedente, determinanda eſt, qui, vbertate et ſterilitate ponderata, aeſtimare debet, quale damnum, deductis impenſis culturae, in fructibus ſuperſit; hoc in quibusdam conſtitutionibus inter locatorem et conductorem ex aequo et bono diſtribuitur. Quodſi tamen contra Legem contractus et conſuetudinem regionis aliqui locatores remiſſionem conceſſerint, hoc tanquam res inter alios acta, et tanquam actus, qui opinione neceſſitatis deſtituitur, conſiderari debet, et aliis locatoribus praeiudicium non affert (*t*). Locatione in plures annos facta, vbertas *ſequentium* annorum in computum laeſionis venire debet; imo ſi remiſſio conceſſa ſit, licet per verba donationis, anni ſequentes autem vberiores exiſtant; locator, non obſtante remiſſione conceſſa, quaſi donatione ſub modo facta, integram mercedem exigit. *Antecedentium* vero annorum vbertas retrotrahi

nequit, quia iam dominus istorum fructuum factus (*u*).

(*a*) L. 15. § 2. D h. t.
(*b*) L. 15. §. 8. D. h. t.
(*c*) L. 15. §. 7. L. 33. D. h t.
(*d*) L 15. §. 3. L. 30. §. 1. D. h. t.
(*e*) L. 19. §. 6. D. h. t.
(*g*) L. 15. §. 2. D. h t.
(*h*) L. 8. C. h. t.
(*i*) L. 18. C. h t.
(*k*) L. 25 §. 6. D. h. t. C. 3. X. de locat. cond.
(*l*) L. 27. pr. L. 28. pr. D. h. t.
(*m*) L. 12. C. h. t.
(*n*) L. 15. §. 2. D. h. t.
(*o*) L. 15 §. 5. D. h. t.
(*p*) L. 44. et 78. D. de R. V. L. 26. §. 1. L. 61. §. 8. D. de furtis, arg. §. 36. I. de R. D L. 13. D. quib. mod. vsusfr L. 25. §. 1. D. de vsur. Fructus enim pendentes Iure Romano pro parte fundi habentur, quam ineptam Philosophiam Germani nunquam adoptarunt.
(*q*) L. 27. pr. L. 28. pr. D. h. t.
(*r*) L. 30. pr. L. 35. pr. D. h. t.
(*s*) L. 28. §. 2. D. h. t.
(*t*) L. 19. C. h. t.
(*u*) L. 15. §. 4. D. L. 8. C. h. t.

§. 302.

De remissione mercedis b) *ex causa belli.*

Reliquum est, vt alteram causam remissionis, omnium tristissimam, videamus. Remissio ex causa belli eandem decempedam non admittit, quae remissioni ex capite sterilitatis scripta est. Quam parum Ius Romanum hac in re sufficiat, pau-

paucissimae Leges documento sunt, quae hanc difficillimam materiam attingunt. Occurrunt enim sequentes Legislationes: 1) propter metum incursionis hostium rem locatam derelinquere licere, praeuia denunciatione locatori facienda, modo denunciare possit (*a*). *Vlpianus* sententiam Seruii probat, omnem vim, cui resisti non potest, dominum colono praestare debere, quorsum etiam incursum hostium refert (*b*); et quae ibidem de resistendi obligatione dicta sunt, secundum ius belli hodiernum moderanda sunt. Huc etiam trahenda sunt verba Africani: Si colonus tuns fundo frui a te aut ab eo prohibetur, quem tu prohibere, ne id faciat, possis, tantum ei praestabis, quanti eius interfuerit frui, in quo etiam lucrum eius continebitur; Sin vero ab eo interpellabitur, quem tu prohibere, propter vim maiorem aut potentiam eius non poteris, nihil amplius ei quam mercedem remittere, aut reddere debebis (*c*), perinde ac latronum incursu id acciderit (*d*). 2) Si exercitus praeteriens per lasciuiam quid abstulit, hoc alii damno coloni, alii locatoris esse contendunt (*e*), quemadmodum etiam 3) colonus sibi imputare debet, si propter inimicitias speciales damnum passus sit, quod culpae annumeratur. (*f*). 4) Quid de hospitationibus intuitu remissionis obtineat, non vna est sententia interpretum, omnibus ad verba legis infra citatae prouocantibus,

 bus,

bus. Enunciatiue ibidem refertur: in aliqua ciuitate vsitatum fuisse, quod ipsi domini praediorum, non conductores, onera annonarum et contributionum sustinuerint, secundum hanc consuetudinem coheres et simul curator sororis pro communi et indiuidua hereditate annonas praestitit, opposita exceptione: non recte pro parte sororis impensas fecisse, Modestinus respondit, id curatorem reputare posse, quod adulta, si ipsa administraret, erogare compelleretur (*g*). Hospitationem onus reale esse, nemo negabit, proinde etiam praestationes militibus praestandae; onera rei vero locatorem praestare debere, nisi conductor ordinaria receperit, haud minus certum est (*h*). Ea tamen quae praeter impositionem lasciuia militum exacta sunt in hanc classem non veniunt. Haec ita circa hospitationes ordinarias, sed de hospitationibus hostium plane nihil in Iure communi et Imperii obuium est. Haec sunt, quae de calamitate bellica, fere infinita, in iure Romano occurrunt. Noua legislatione in hac iuris parte, si qua vnquam, opus est, et in multis territoriis constitutiones hac de re extant; Quodsi lex specialis vel in totum vel in tantum deficiat, omnis res ad opiniones redit, quibus nihil inconstantius esse potest.

(*a*) L. 13. §. 7. D. h. t.
(*b*) L. 15. §. 2. D. h. t.
(*c*) L. 33. D. h. t.
(*d*) L. 34. D. h. t.

(*e*) d. L. 15. §. cit. in fin. D. h. t.

(*f*) L. 25 §. 4. D. h. t. L. 33. §. 1. C. de inoff. test.

(*g*) L. 32. §. 6. D. de adm. et peric. tut. Haec lex contortis verbis et vi manifesta sic explicatur: quod conductor sine spe remissionis hospitationem et victum militum ex propriis ferre debeat, nisi aliud consuetudine introductum. Consuetudo, de qua haec lex agit, exceptionem tantum continet. Regula est, is qui fundum tenet etiam onera praestare debet arg. L. 42. D. de pact. L. 6. C. de pign.

(*h*) L. 27. §. 3. D. de vsufr. L. 4. C. de agric. et cens. (XI. 47.) L. 28. D. de vsu et vsufr. leg. (XXXIII. 2.) arg. L. 2. C. de annon. et trib. (X. 16.) L. 7. D. de publ. et vectig. (XXXIX. 3.) conferri merentur. Nov. 130., tot. tit. C. de metat. et epidemet. (XII. 41.) L. un. C. de salgamo hospitibus non praestando. (XII. 42.) Sed longe mitior fuit hospitatio apud Romanos quam hodie, vti ex L. 2. C. de metat. et L. un. C. de salgamo apparet. De innoxia hospitatione secundum leges imperii vid. Reuter = Bestallung de 1570. art. 90-92.

§. 303.

De renunciatione casuum fortuitorum.

Remissio ad naturalia non ad essentialia contractus pertinet; proinde renunciatio quidem admittitur, sed neque tacite subintelligitur, neque vltra verba extenditur. Generalis autem renunciatio (*a*) in dubio contra eum interpretanda est, qui commodum quaerit, scil. contra locatorem (*b*). Quae cum ita sint, superflua

flua est distinctio, legibus non fundata, in casus solitos, insolitos et insolitissimos (c). Renunciatio damni bellici nostris temporibus per vniuersam fere Germaniam pro temeraria habita et hac non obstante remissio concessa est.

(a) De validitate generalis renunciationis secundum theoriam merito dubitatur per L. 4. §. 4. D. si quis caut. (II. 11.)

(b) L. 21. 33. D. de contrah. E. V.

(c) L. 8. C. h. t. Praesidium vulgaris distinctionis incassum quaeritur in L. 78 § 4. D. de contrah. E. V. Sed cum haec distinctio animis Iudicum infixa sit, nemini auctor sum, vt eandem omittat.

§. 304.

De obligationibus conductoris et actione locati.

Generaliter I) conductor legem conductionis seruare, et si quid praetermissum, ex bono et aequo praestare debet (a). Talis custodia praestanda, qualem diligentissimus paterfamilias suis rebus adhibet (b). In rebus artis vero imperitia culpae adnumeratur (c). Etiam culpam suorum (d) et hospitum, quos induxit, indistincte praestare debet, nec liberatur noxae datione, vel cessione actionum contra hospites, modo culpam in inducendis hospitibus commiserit (e). Primus conductor operae culpam secundi conductoris praestare debet,

modo

modo culpam commiserit, aut contra prohibitionem domini fecerit (*f*). Custodia promissa exacte praestanda alias culpa ad casum ordinata adest (*g*). Si quis iniquas mensuras sciens conduxerit, eaeque iussu magistratus fractae sint, tenetur conductor; si ignorauerit, non tenetur. Quodsi aequae sint, ita demum tenetur conductor, si Aedilis culpa conductoris id fecit (*h*); Sic etiam culpae adnumeratur, si propter inimicitias eius vicinus arbores exciderit (*i*). Praeter culpam etiam casum suscipere potest, et hoc casu si vitio materiae aliquid euenit, artifex tenetur (*k*). Regulariter enim casus neque a conductore neque a locatore praestatur (*l*). II) Tenetur ad rem tuendam, ne aliquo modo vel ius rei vel corpus deterius faciat vel fieri patiatur (*m*), v. g. ne mures rodant, vel ne materia permutetur (*n*), ne rem sine iure derelinquat, alias tenetur de omni damno (*o*); quodsi resistere possit, nec resistat, itidem tenetur (*p*). Es verspricht conductor auf die verpachtete Grundstücke und Gerechtsame sorgfältige Acht zu haben, damit keine Dienstbarkeiten oder neue onera aufgebürdet, nichts abgepflüget, Gränzen verändert oder Gränzmähler vernichtet werden, sich niemand seiner Schuldigkeit an Erbenzins, Zehnten rc. entziehe, und da eins oder das andere dennoch geschähe, solches dem Locatori sofort anzuzeigen, auch sonst nach Beschaffenheit und

Lage

Lage der Sache diensahme Vorkehrungen zu machen und vor allen Dingen auf conseruation der possession und status quo bedacht zu seyn, wiedrigenfalls Conductor vor allen daher dem Locatori erwachsenden Schaden zu haften verbunden ist. III) Rem conductam aliis viibus, quam conuenit, applicare non debet, alias tenetur de casu, quia adest culpa ad casum ordinata (*q*). Qui in area conducta terram amplius, quam fundamenta caementitia locatoris vicina erant, congessit, et ea terra assiduis pluuiis inundata, parieti locatoris madefacto, aedificia corruerunt, ex locato tenetur ad damnum resarciendum (*r*). IV) Ad rem conductam finita locatione restituendam, nec audiendus, qui exceptionem dominii opponit (*s*), vel controuersiam nouo conductori facit, seuerissima poena in transgressionem scripta (*t*). Proinde exceptio retentionis non nisi propter credita connexa eaque in continenti liquida admitti deberet; sed saepissime Iudices conductorem ex caussis illiquidis et Iure non fundatis in possessione defendunt, cui abusui obuiam eundum est hoc modo: Es verspricht Pächter nach geendigten Pachtjahren die verpachteten Grundstücke nebst dem Inuentario sofort bey Ablauf des Pacht-Termins an den Herrn Verpächter oder an den neuen Pächter abzutreten, die Räumung aber nicht wegen eines iuris retentionis, es rühre her aus welchem Grunde es wolle,

wolle, auch nicht ex tacita relocatione, oder prolongatione contractus, aufzuhalten, gestalten keine Verlängerung Statt findet, woferne er darüber nicht eine bündige schriftliche Versicherung aufzuweisen hat, wiedrigenfalls sich conductor hierdurch selbst pro inuasore rei alienae et spoliatore hält, mithin geschehen lassen will, daß mandata sine clausula poenalia ad expellendum wieder ihn ausgewürcket, und wegen der Räumung, remota appellatione, wieder ihn verfahren werde, woneben er auch dem Locatori statt des interesse eine poenam conuentionalem von 200 Rthl. in altem Golde auf solchen Fall zu erlegen sich anheischig machet; dahingegen der Locator das verpachtete Guth nebst Zubehörungen (si res feudalis sit, et consensus agnatorum deficiat, hoc modo: die Reuenuen des Guthes) dem conductori wegen seiner etwa formirenden Ansprüche zum öffentlichen Unterpfande einsetzet. Si conductor rem perdiderit, et locator eandem repetere possit a possessore, non ex locato sed rei vindicatione sumtibus conductoris agere debet; si autem hoc impossibile vel difficile sit, tunc conductor cessis actionibus condemnandus est (*u*). Quodsi seruus vel res mobilis finita locatione non restituatur, iuramentum in litem locum habet (*v*). V) Si per conductorem stet, quo minus vsu promisso frui potuerit, tenetur locatori ad mercedem soluendam, nisi locator ab alio eandem mercedem

dem iam consecutus sit (*w*). VI) Tenetur ad vsum ciuilem, proinde tempestiue culturam facere, et villas incorruptas habere debet (*x*). Vtiliter pactum commissorium ita adiicitur: vt, quo minoris locassem, conductor praestet, sed maius locarium conductori non prodest (*y*). Es verspricht conductor alle und jede verpachtete Stücke als ein guter Hauswirth zu benutzen, das Land gehörig zu pflügen und zu düngen, keinen Mist oder Stroh zu verkaufen, das Hurdelager nicht an andere zu verpachten, sondern sämtlich dem verpachteten Lande quaest. zu gute kommen zu lassen, im Brachfelde nicht mehr als den vierten Morgen mit Brach-Frucht zu bestellen; alles Stroh und Mist beym Abzuge ohnentgeltlich zurück zu lassen; die Schäferey in gutem Stande zu erhalten, keine schwarze Böcke in der Heerde zu halten 2c. VII) Qui ante tempus locationis sine iusta ac probabili causa fundum deseruit, ad soluendas totius temporis pensiones ex conducto recte conuenitur et si maius interesse a locatore doceri potest, etiam hoc praestari debet (*z*). VIII) Locatori praedii vrbani competit hypotheca in inuectis et illatis quibuscunque; Locatori vero praedii rustici eadem competit in fructibus, et in iis rebus in fundum inductis, quae volente et sciente domino inuecta sunt (*aa*).

(a) §. 5. I. L. 29. D. h. t.
(b) d §. 5. I. ibid.
(c) L. 9. §. 5. L 13. pr. § 2. 5. L. 25. §. 7. D. h. t.
(d) L. 30. §. 4. D. h. t. L. 27 §. 9. et 11. D. ad L. Aquil.
(e) L. 11. pr. D. h t.
(f) L 13. §. 1. D. h. t.
(g) L. 11. §. 1. 4. L. 12. D. L. 13. § 3. h. t.
(h) L 13. §. 8. D. h. t.
(i) L. 25. §. 4 D. h. t.
(k) L. 13. §. 5. D h. t.
(l) L. 28. C. h. t.
(m) L. 11. §. 2. L 41. 42. 43. D. h. t. Singularis casus est de magistro puerum immodice castigante in L. 13 §. 4 ib.
(n) L. 13 §. 6. D h. t.
(o) L. 13 § 7. D. h. t.
(p) L. 13. §. 7. cit. L. 41. D. h. t.
(q) L 13. §. 3. L. 30. §. 2. D h. t.
(r) L. 57. D. h. t.
(s) L. 23. 25. C. h. t.
(t) L. 32. 34 C. h t.
(u) L. 60. § 2 D. h. t.
(v) L 48. § 1. D. h. t.
(w) L 19. §. 9. 10. L. 38. D. h. t.
(x) L 25. §. 3. D. h. t.
(y) L 51. pr. D h t.
(z) L 55. §. 2 D. h. t.
(aa) L. 5. C. h. t. L. 7 pr. D. in quib. caus. pign. (XX 2)

§. 305.

De modis dissoluendi locationem conductionem.

Vterque et locator et conductor a contractu, inuito altero, recedere nequit, bene vero mutuo consensu, vel pacto commissorio adiecto. Dantur tamen casus, in quibus leges inuito altero ante finitum locationis tempus recedendi facultatem concedunt. Huc pertinet: I) *Alienatio*, curare tamen debet venditor,

ditor, vt conductori frui liceat eadem conditione, alias locator, qui vendidit, tenetur ex conducto (*a*). Hodie ad quaestiones Domitianas refertur: an conductor cedere debeat emtori, modo pactum de non alienando, hypotheca ipsius fundi vallatum, et confirmatione iudiciali munitum, adiectum non sit; Non opus est limitationibus istis: quod creditor immissus (*), item is, qui sub hasta fundum locatum comparauit, stare debeat locationi, cum creditor immissus in lege allegata tantummodo fructuum consequendorum, non dominii caussa immissus sit, altera limitatio vero in nulla lege sit fundata. Interdum conductori Ius protimiseos promittitur, quod tamen locatori minime suadendum. II) *Metus incursionis hostium*, sed ante derelictionem denunciare debet, modo denunciare possit (*b*). Item III) conductor de relinquere potest rem conductam, si vicino aedificante lumina obscurentur coenaculi, vel IV) locator ostia vel fenestras nimium corruptas non restituat (*c*). Generaliter V) iuste derelinquitur locatio, quoties iusta caussa timoris adest, quamuis periculum reuera non adfuerit (*d*). VI) Propter damnum infectum (*e*). VII) Propter neglectum culturae ante tempora locationis, poena licet adiecta, conductor expelli potest (*f*). VIII) Propter non solutam mercedem intra biennium conductor expelli potest, licet poena adiecta sit (*g*). Idem tem-

tempus in praediis vrbanis obtinet, et facultas locatori conceditur, res quae in horreis vel insulis sunt, describendi (*h*). IX) Si locator propriis vsibus necessariam probauerit rem conductam, conductorem expellendi Ius habet (*i*). X) Propter refectionem necessariam (*k*). XI) Si conductor lenocinium exerceat in domo conducta (**). XII) Quemadmodum emtio venditio, ita etiam locatio conductio per laesionem vltra dimidium rescinditur, nisi laesio reparetur. Quatenus autem laesio infra dimidium consistit, naturaliter se circumscribere licet (*l*), nec permittitur locatori propter maiorem mercedem ab alio oblatam a contractu recedere (*m*). XIII) Praescriptione nunquam conductori acquiritur dominium, nisi causam possessionis mutauerit et rem per legitimum tempus vt propriam possederit (*n*). XIV) In fraudem creditorum facta (*o*). XV) Resoluto iure locatoris (*p*).

(*a*) L. 25. §. 1. D. L. 9. C. h. t.

(*) L. 8. §. 1. D. de R. A. I. possid. (XLII. 5.)

(*b*) L. 13. §. 7 D. h. t.

(*c*) L. 25. § 2. D h t.

(*d*) L. 27. §. 1. D. h. t.

(*e*) L. 13. §. 6. L. 28. §. 1. L. 33. D. de damno inf. (XXXIX. 2.)

(*f*) L. 54. §. 1. D. h. t. L. 3. C ibid.

(*g*) L 54. §. 1. D. h. t.

(*h*) L. 56. D. h t.

(*i*) L 3 C. h. t In praediis rusticis hoc expellendi ius cessare statuunt:

tuunt: *Hahn* ad Wesenbec. h. t. n. 15; *Sichard* ad L. 3. C. h. t. Contrarium rectius tuetur *Carpz*, P. II. Const. 37. Def. 6. n. 1. In locatione vero perpetua, et si huic beneficio renunciatum sit, cessat.

(*k*) L. 3. C. h. t.

(**) Nov. 14. §. 1.

(*l*) L. 22. §. 3. L. 23. D. h. t.

(*m*) L. 21. C. h. t.

(*n*) L. 33 §. 1. L. 39. L. 60. §. 1. D. h. t. L. 2. C. de praescr. 30. vel 40. annor.

(*o*) L. 8. §. 1. D. quae in fiands credit.

(*p*) L. 9. §. 1. D. h. t.

§. 306.

De relocatione tacita.

Tacita relocatio contingit, si finita locatione tacito vtriusque consensu, prior locatio continuatur (*a*). Vtile est omnis dubitationis tollendae gratia expressa conuentione comprehendere, ne tacita relocatio locum habeat. Requiritur autem, 1) vt locator consentire possit; proinde cessat in locatore furioso (*b*); 2) vt ab initio in scriptis ita non sit contractum, vt non nisi perfecta scriptura, obligatio contrahatur, quia tunc solus tacitus consensus non sufficit (*c*); Non vero impedit, si certum tempus expressum sit (*d*). 3) Tam in priuatis quam in publicis locationibus obtinet. 4) Quoad tempus tacitae relocationis distinguitur inter praedia vrbana et rustica; Haec in vnum annum, et sic porro, relocata censentur, etiamsi

iamſi prima locatio in luſtrum concepta ſit; quod hodie in pratis et hortis, vbi ſingulis annis emolumentum percipitur, admittendum, ſed in agris quae ſingulis trienniis etc. tantummodo fructum integrum ſpondent, in tantum tempus relocatio inita cenſetur, quantum ad fruendos agros ſufficit (nach jeden Orts Beſtellungs-Zeit). In praediis vrbanis vero tantummodo in id tempus indeterminate obligatur, prout quisque habitauerit (*e*), cuius diuerſitatis ratio haec eſt, quia in praediis vrbanis ſingulis momentis vtilitas percipitur. Sed hoc pro moribus cuiuscunque regionis hodie ita temperandum videtur, vt tantum tempus adhuc concedendum ſit, quo conductor aliam habitationem inuenire poſſit. 5) Quod ad ſecuritatem attinet, priora pignora a tertio conſtituta non tenent absque nouo conſenſu, ea vero, quae a creditore ex propriis bonis conſtituta ſunt, continuantur (*f*).

(*a*) L. 13. §. 11. L. 14. D. locati conducti.

(*b*) L. 14. in fin. D. h. t.

(*c*) L. 13. §. 11. in fin. D. h. t.

(*d*) L. 14. D. h. t. L. 16. C. h. t. nec obſtant verba finalia L. 13. §. vlt. cit. ibi enim de contractu in ſcriptis celebrato ſermo eſt.

(*e*) L. 13. §. 11. D. h. t.

(*f*) L. 13. §. 11. L. 24. §. 1. D. h. t. L. 7. 16. C. h. t.

§. 307.

De structura instrumenti.

In locatione et conductione alicuius momenti instrumenta conficere solitum est. Huius structuram sic tene: I) abstinendum a vocabulis: Meyer-Contract, Meyer-praestanda, Meyer-Jahre, etc. ne conductori occasio praebeatur, locationem conductionem in contractum Meyericum mutandi; II) Determinetur terminus a quo et ad quem, e. g. auf 6 Jahre von Petri Cathedra a. c. bis dahin 1771. Terminus a quo in locationibus-conductionibus priuatis admodum variat, in locationibus fiscalibus vero vt plurimum certus est. III) Enumerentur accuratissime, quae conductori ad vsum conceduntur, quod commodissime per relationem ad inuentarium fit, et si quaedam praeuia taxatione conductori ea lege traduntur, vt tantundem restituat, vtiliter exprimitur, quod venditionis gratia facta sit aestimatio, addito tamen pacto: daß Conductor wenigstens ein eben so starckes inuentarium beym Abtritt wieder zu liefern verbunden seyn soll, woneben beym künftigen Abtritt dem neuen Pächter oder auch dem Verpächter vorbehalten bleibet, falls man es gerathen findet, dasjenige, so conductor über das inuentarium an Vieh, Geschirre, Heu und Stroh vorräthig hat, gegen das aestimatum zu behalten. IV) Praescribatur

tur custodia rei, quousque conductor ex propriis rem sartam tectamue seruare et quidquid intuitu culturae facere debeat. (§. 304.) Interdum conductori interdicitur omnis sublocatio (§. 294.) V) Determinetur merces distinctissime cum termino solutionis, addita lege commissoria in casum morae. (§. 299.) VI) Ponantur regulae remissionis, vel fiat eiusdem renunciatio. VII) Determinetur tempus resignationis, et restitutio rei locatae, (§. 304.) v. g. und soll einem jeden Theile frey stehen, im lezten Pacht-Jahre zu Iacobi die Pacht aufzukündigen, wiedrigenfalls dieselbe wiederum auf 3 Jahre vor verlängert gehalten wird; vel ita: und soll der Pächter im letzten Pacht-Jahre sich um einen neuen Contract melden, wiedrigenfalls, oder auch wenn man wegen der conditionen nicht einig werden könnte, oder der Verpächter das Guth dem Pächter nicht länger lassen wollte, dieser mit Petri 1771. die Pacht liegen zu lassen verbunden seyn soll, gestalten denn überall keine tacita relocatio Statt findet, sondern wenn gleich Conductor einige Zeit über Petri hinaus auf dem Guthe sitzen bliebe, so soll dennoch derselbe zu aller Zeit gegen Ersetzung der Bestellungs-Kosten zu weichen verbunden seyn. In locationibus fiscalibus passim additur: daß wenn Conductor während der Pachtzeit verstirbet, dessen Erben die Pachtzeit nicht länger als bis zum nächsten Pacht-termin continuiren sollen. VII)

Haec omnia excipiat hypotheca vel fideiussio pro mercede et omnibus conductoris obligationibus. VIII) Inter renunciationes, tantummodo renunciatio laesionis et si per auersionem plures fundi locati sint, renunciatio euictionis, si quae in modo agri deficiant, vtilitatem spondet. IX) Promittatur confirmatio iudicialis, si res immobiles hypothecae nexui suppositae sint.

§. 308.

De locatione conductione operis.

Locator operis est is, qui opus sibi faciendum curauit, conductor vero, qui opus faciendum suscepit (*a*), qui et redemtor operis vocatur (*b*). Constat locatio conductio operis partim ex emtione venditione, partim ex locatione conductione; Inde conciliandae sunt diversae definitiones: Si quis ex sua materia opus faciendum commiserit, certa mercede constituta, locatio-conductio; sin autem ex materia ipsius artificis, emtio venditio-est. Ita IVSTINIANVS (*c*). Aliter PAVLVS: cum insulam aedificandam loco, vt sua impensa conductor omnia faciat, proprietatem quidem eorum ad me transfert, et tamen locatio est, locat enim artifex operam suam, id est faciendi necessitatem (*d*). Quia autem difficulter apparet, an redemtor obligationi suae satisfecerit, solet con-

conueniri, vt opus approbetur, ex boni viri arbitrio (*e*). Tutius approbatio operis ad certos terminos restringitur, v. g. Wenn das Holtz behauen, soll selbiges besichtiget werden; Wenn das Haus gerichtet, und alles in Dach und Fach stehet; Wenn alle Dischler- und Fenster-Macher-Arbeit, und alles Tünchen geschehen. Endlich wenn auch alles Anstreichen und die gesamte Schlosser-Arbeit fertig ist. Vtile etiam est, terminum operis finiendi adiicere. Terminus dictus tamen non stricte sed benigne et viri boni arbitratu ita est accipiendus, vt eo spatio absolueretur, sine quo fieri non possit (*f*). Hoc non obseruato tantummodo ad implendum et ad interesse agi potest, nisi lege operis locandi comprehensum, quod, si ad diem effectum non esset, relocare id liceret; hoc casu tamen non aliter prior conductor ex locato tenebitur, quam si eadem lege relocatum esset, nec ante relocari id potest, quam dies efficiendi praeteriisset (*g*). Pretium operis vel per auersionem, (v. g. vor den ganzen Bau nach dem Risse und Anschlage auf 1000 Rthlr.) vel, quod tutius, ad singulas species determinatur, (da vor jedes Stück ein gewisses durch den Anschlag festgesetzet worden). Et si singulis speciebus singula pretia constituta sint, ante opus perfectum agi de pretio potest (*ff*). Quodsi nihil certi ratione pretii definitum, et postea appareat, opus maiorem impensam requirere, quam a conductore, mandante

 loca-

locatore, renunciatum eſt, (wenn über den ohngefähren Anſchlag der Bau ein beträchtliches mehr koſtet) redemtori denunciari poteſt, ne in opere exſtruendo pergat, et ſi contra prohibitionem opus facere perſeuerauerit, impenſarum nomine locator non tenetur (*h*). De periculo operis ſequentia tenenda ſunt axiomata: Si opus per auerſionem locatum eſt, donec adprobetur, conductoris periculum eſt (*i*). Quodſi vero conuentum, vt in pedes menſurasue praeſtetur, eatenus conductoris periculo eſt, quatenus admenſum non ſit (*k*). Si per locatorem, quo minus opus adprobetur vel admenſum ſit, ſteterit, hoc ei nocet. Quodſi vero extra caſum morae per vim maiorem opus ante adprobationem interciderit, locatoris periculo eſt, modo tale opus fuerit, quod probari deberet (*l*). Nihil enim amplius locatori praeſtari oportet, quam quod ſua cura atque opera conſecutus eſſet (*m*). Aliter diſtinguit LABEO: Si vitio operis damnum contingat, redemtoris, ſi vitio ſoli, locatoris etiam ante adprobationem eſſe (*n*). Opere ita locato, vt redemtori certa merces in ſingulos dies praeſtetur, ſi opus vitioſe factum, ex locato agi poteſt, niſi ideo in operas ſingulas merces conſtituta ſit, vt arbitrio domini opus efficeretur, tum enim nihil conductor praeſtare domino de bonitate operis videtur (*o*). Si probatio aut improbatio operis expreſſe reſeruata, deinde autem ex voluntate locatoris aliquid

immu-

immutatum ſit, amplius improbari nequit, ſalvo tamen intereſſe intuitu eius, quod minus recte factum eſt (*p*). Ne autem difficili probationi eius quod intereſt inuoluatur locator operis, caute in ſingulas contrauentiones poenam conuentionalem ſibi ſtipulatur.

(*a*) L. 36. 37. D. h. t.

(*b*) L. 29. L. 30. §. 3. D. h. t.

(*c*) §. 4. I. h. t. Eadem fere verba facit CAIVS in L. 2. §. 1. D. ibid.

(*d*) L. 22. §. 2. D. h. t.

(*e*) L. 24. pr. D. h. t.

(*f*) L. 58. §. 1. D. h. t.

(*ff*) V. g. quoad in opus lapidis opus erit, pro lapide et manupretio dominus redemtori in pedes ſingulos ſeptem dabit. L. 30. §. 3. D. h. t. Interdum cautio de verſione a redemtore exigitur L. 58. §. 2. D. h. t.

(*g*) L. 13. §. 10. D. h. t.

(*h*) L. 60. §. 4. D. h. t.

(*i*) L. 36. D. h. t. L. 62. D. h. t.

(*k*) L. 36. D. h. t.

(*l*) L. 37. D. h. t. Hic IAVOLENVS contra IAVOLENVM in L. 59. D. ibid.

(*m*) L. 36. D. in fin. h. t.

(*n*) L. 62. D. h. t.

(*o*) L. 51. §. 1. D. h. t.

(*p*) L. 60. §. 3. D. h. t.

Formular eines Pacht-contracts.

Kundt und zu wiſſen ſey hiermit jedermänniglich; daß am unten geſetzten dato nachfolgender Pacht-contract verabredet und beſchloſſen worden:

Es verpachtet der Hochwohlgebohrne Herr Carl Auguſt Wilhelm von N. an den ehrſamen Heinrich

rich Andreas K. das adeliche Ritter-Guth zu G.., und zwar mit folgenden Zubehörungen:

1) In dem Wohngebäude die Stube und Cammer Eingangs rechter Handt, nebst Küche und einen abgescheerten Theil des Kellers, wie auch den Boden; dahingegen behält Herr Verpächter alle übrige Stuben, Cammern, Saal, und den übrigen Theil des Kellers zu seinem alleinigen Gebrauche, und wird dem Pächter obiges auch nur so lange eingegeben, bis Herr Verpächter dem Pächter in einem neuzuerbauenden Haushalts-Gebäude eine andere Wohnung angewiesen haben wird.

2) Alle Viehställe Boden und Scheuren auf dem Hofe, diejenige Stallung und Boden, ausgenommen, so Herr Verpächter vor seine eigene Pferde benöthiget ist.

3) Die ganze übrige Hofreide, wie auch dabey belegenen Garten, den Teich ausgenommen, welcher in dem Baumgarten befindlich ist, als welchen sich Herr Verpächter reseruiret. Es wird aber nunmehro dem Pächter der 3te Theil vom Rauchs-Garten, welcher in Gegenwart beyder Theile abgepfählet worden, und welchen der vorige Pächter nicht ausdrücklich mit in Pacht gehabt, überlassen, dahero aber auch der neue Pächter deswegen keine Kürzung fordern darf, daß mittlerweile die Wiese bey der N. Mühle vertau-

vertauschet worden, in mehrerem Betracht auch dem Pächter die Betreibung der Gemeinde-Hude mit seinen Fohlen, so dem Rauchs-Guthe zustehet, erlaubet ist, so dem vorigen Pächter nicht eingeräumet worden.

4) Die dazu gehörige Länderey, Wiesen und Weyde nach der beygefügten Specification, die Mastung und Weyde im Holtze ausgenommen, als woselbst Pächter mit seinem Viehe zu treiben nicht berechtiget seyn soll.

5) Das bestellte Winterfeldt, Düngung und Pflugart, imgleichen Vieh- und Acker-inuentarium, welches alles besage des angefügten Taxations-Protocolls taxato dem Pächter auf seine Gefahr zugeschlagen ist, jedoch dergestalt, daß Pächter selbiges nicht bezahlet, sondern bey seinem Abzuge eben so viel ohne Vergütung wieder liefert, und immittelst mit fünf von hundert verzinset.

6) Die Handt- und Spann-Dienste so wie sie dem adelichen Gute zustehen, nach mehrerem Inhalte der gleichfalls angehängten Dienst-Rolle. Es hat jedoch Pächter davor keine Vergütung zu gewarten, wenn ein oder anderer Dienstpflichtiger aus Unvermögen den angesetzten schuldigen Dienst zu leisten nicht vermögte.

7) Drey Theile des Frucht- und Flachs-Zehnten vor G. zwey Theile des adel. Nschen Frucht-

und

und Flachs-Zehnten vor B., so wie das adel. Guth damit berechtiget ist, nach angehängter Zehntrolle.

8) Die kürzlich nach Wiederkaufsrecht zu dem Guthe gebrachte sogenannte Ochsenpfuhls-und Goldt-Wiese, wie auch 7 Tage-Pflug-Dienst bey Wilhelm Kiepen zu W. und werden diese sämtliche Pachtstücke auf neun nach einander folgende Jahre von Petri Cathedra 1763. bis dahin 1772. solchergestalt eingeräumet, daß Pächter selbige, so, wie es nach guten Haushaltungs-Grundtsätzen auf das beste geschehen kann, ohne jemandes Hinderung nutzen solle.

Dahingegen werden von dieser Pachtung ausdrücklich ausgenommen: 1) Die obrigkeitlichen Zins-und andere Gefälle, als: Zinslehen, Eyer, Hof-und Dienstgeld, Garnspinnen und kurz alles dasjenige, was ihm um Vorstehenden nicht nahmentlich verpachtet werden, 2) muß Pächter das benöthigte Holtz sich selbst anschaffen.

§. 2.

Vor besagte Nutzung und Gebrauch verspricht der Pächter 1) das erste Jahr von Petri Cathedra 1763. bis dahin 1764 dreyhundert siebenzig Reichsthaler, die nachfolgenden Jahre aber vierhundert und zwanzig Reichsthaler in vollwichtigen altem Golde, die Louisd'or zu 5 Rthlr. gerechnet,

rechnet, an Pachtgeldt und zwar in zwey terminen, nähmlich halb zu Martini und halb zu Petri zu bezahlen, auch diese Gelder dem Herrn Verpächter jedesmahl auf seine des Pächters Gefahr und Kosten an dem Orte seines Aufenthaltes franco zu überliefern, und an deren richtigen Abführung nicht den mindesten Mangel erscheinen zu lassen, wiedrigenfalls, wenn Pächter mit zweyen terminen in Rückstandt verbleibet, derselbe hierdurch sich der Pacht verlustig erklähret, und geschehen lassen will, daß auf seine Gefahr und Kosten das verpachtete Guth öffentlich an den meistbiethenden verpachtet werde. Auser diesem Pachtgelde, verspricht Pächter 2) bey Anwesenheit des Herrn Verpächters insoferne es ohne Nachtheil eyliger nothwendiger Feldt-Arbeit geschehen kann, dann und wann zwey Pferde ohnentgeltlich zum Vorspann herzugeben. 3) Bey einem vorzunehmenden Bau übernimt Pächter die Bau-Fuhren ohnentgeltlich. 4) Entrichtet der Pächter jährlich 36 Pfund rein und in Kothen gebundenen Flachs, wovon aus jedem Pfund 4 Löppe gesponnen werden können. 5) Uebernimt derselbe das Hirtenlohn, Schulmeister-Nachtwächter-Abgiften, imgleichen die übrige preastanda dergestalt, daß der Herr Verpächter nichts anders als die Rittersteuren abzuführen hat. 6) Liefert der Pächter dem Herrn Verpächter das zu seiner Consumtion während seines

Aufent-

Aufenthalts nöthige Gartengewächse ohnentgeltlich.

§. 3.

Uebernimt der Pächter alle Unglücksfälle, gewöhnliche und ungewöhnliche und selbst die ungewöhnlichsten, entsaget aller daher etwa erwachsenden remission, und bleibet nur der feindliche Ueberfall und Verheerung der Remission unterworfen, da denn dem Pächter, was andern an Remission gegeben wird, nach Proportion ebenfalls wiederfahren soll.

§. 4.

Es verspricht der Pächter die eingegebene Gebäude und Behältnisse als ein guter Hausvater pfleglich zu gebrauchen, Feuer und Licht sorgfältig in Acht zu nehmen, wiedrigenfalls aber vor allen durch ihn oder die seinigen entstandenen Schaden zu haften, daneben alles in der kleinen reparation auf seine eigene Kosten zu erhalten; dahingegen Herr Verpächter die Haupt-reparationes besorget; und Pächter nur die nöthigen Bau-Fuhren ohnentgeltlich verrichtet, als welche derselbe auch bey einem jeden neuen Baue auf gleiche Weise übernimt. Im übrigen aber wird dem Pächter untersaget, ohne Vorwissen und Bewilligung des Herrn Verpächters Veränderungen an den Gebäuden vorzunehmen, oder gar etwas neues anzulegen, wiedrigenfalls hat derselbe

nichts

nicht allein keine Vergütung zu gewärtigen, sondern ist auch verbunden, alles auf seine Kosten wieder wegzunehmen und in vorigen Stand zu setzen.

§. 5.

Machet sich der Pächter anheischig, die Gärten in Mauren, Zäunen und Hecken auf seine Kosten zu erhalten, auch wo sonst irgendwo Zäune und Hecken durch den Krieg verwüstet sind, selbige nach und nach wieder anzulegen, ohne desfalls beym Abzuge einige Vergütung zu verlangen. Daneben verspricht Pächter die Gärten in guter Cultur zu erhalten, zum mindesten die gelieferte Anzahl Bäume wieder zu liefern, vor die zugepflanzten aber keine Vergütung zu verlangen.

§. 6.

Die Ländereyen und Wiesen verspricht der Pächter in ihren Marckungen sorgfältig zu bewahren, dahin zu sehen, daß nichts abgepflüget werde, keine Dienstbarkeiten und Abgaben darauf geleget, oder Wege darüber gemachet werden, sonst aber gehörig zu beackern, wo nöthig ohne Vergütung zu bemergeln, zu bedüngen, in solcher Absicht kein Stroh, es sey eigenes oder Zehnt-Stroh vom Hofe zu bringen, es sey unter welchem Vorwandt es wolle, und beym Abzuge alles vorräthige Stroh ohnentgeltlich zurück zu lassen, das

Landt vom Unkraut und Steinen so viel möglich zu reinigen, und wo es nöthig, Graben zum Abziehen des Wassers oder Verhinderung des Ueberfahrens zu machen, die Wiesen bey nasser Witterung mit dem Viehe nicht zu betreiben, die Maulwürfe möglichst auszurotten, und die Haufen umzuwerfen, jährlich 24 Weydenbäume ohnentgeltlich zuzupflanzen, auch sonst alles zu thun, was ein guter und fleisiger Ackermann zu thun im Stande ist, nahmentlich auch die Ländereyen durch übermäsiges besommern nicht auszusaugen, mithin nicht mehr als den vierten Theil des Sommerfeldes zu bestellen.

§. 7.

Soviel insbesondere die Weyde betrift, hat Pächter dahin zu sehen, daß von der Weyde nichts entzogen, oder selbige von denen übrigen Interessenten mit überflüßigem Vieh übertrieben, beeinträchtiget oder zum Nachtheil etwas vorgenommen werde.

§. 8.

Die Handt- und Spann-Dienste verspricht der Pächter gehörig ohne Nachsicht und Ausnahme zu fordern, zu keinem andern Endzweck als zum Besten des Guths zu gebrauchen; selbige in natura zu fordern und nicht in Geldtpraestanda

zu

zu verwandeln, die säumigen aber zu ihrer Schuldigkeit anhalten zu lassen, und überall dahin zu sehen, daß niemand sich der Dienstpflicht ganz oder auf einige Art entziehe.

§. 9.

Und obgleich das Vieh-Feld- und Äcker-inventarium anjetzo durch des vorigen Pächters Verschulden sehr verringert worden, und der Herr Verpächter sich erbothen, selbiges völlig wieder in den vorigen Stand zu setzen, so hat doch Pächter dieses verbethen, und schaffet sich dahero das nöthige Vieh und Geschirre an, mit dem Erbiethen: daß er bey künftigem Abzuge alles Vieh und Geschirr, oder soviel dem Herrn Verpächter davon über das jetzo gelieferte inuentarium anständig, pro taxato überlassen, und in solcher Absicht vorhero nichts an Vieh und Geschirr vom Hofe bringen, sondern alles etwa weggebrachte wieder auf den Hof schaffen wolle.

§. 10.

Den Zehnten hat der Pächter nach der Zehntrolle durch beeydigte Zehntsämler in natura zu ziehen, und dahin zu achten, daß sich kein Stück frey mache, nahmentlich auch den Zehnten auf dem Rothenberge von allen Zehntpflichtigen Stücken ohne Ausnahme zu ziehen.

§. 11.

Ueberhaupt wird dem Pächter alle Verafterpachtung sowohl des ganzen Guthes als der einzelnen parcelen bey stündlichem Verluste der Pachtung untersaget.

§. 12.

Zur Sicherheit aller vorbemeldeten Punckte hat Pächter eine baare caution von eintausend Reichsthaler in altem Golde bey Einräumung des Guths und Uebergabe des Contracts völlig bezahlet, davon ihm die Interessen zu fünf vom hundert am Pachtgelde zu kürzen frey gelassen ist, in denen lezten drey Pachtjahren aber diese tausend Reichsthaler wiederum an denen Pachtgeldern zurück und inne behält. Ueberdem stellet derselbe Früchte, Vieh, Geschirr und alles, was er auf das Guth mitbringet zur hypothec und will, daß sich Herr Verpächter daraus wegen aller aus diesem Contract herrührenden Forderungen und Ansprüche, sie haben Nahmen wie sie wollen, erholen und bezahlt machen solle. Daneben tritt dessen Ehefrau Anne gebohrne N. vor alle aus diesem Contract entspringende Verbindlichkeiten als Bürgin ein, und begiebet sich der Rechtswohlthat, daß eine Ehefrau aus einer solchen Bürgschaft nicht verbunden sey, eydlich, so wahr ihr Gott helfe und sein heiliges Wort, will auch, daß

daß sie, ohne daß ihr Ehemann vorhero ausgeklaget worden, vor die Schuldt haften, und sich der Rechtswohlthat nicht bedienen, daß derselbe vorhero ausgeklaget werden müste.

§. 13.

Im leztern Pachtjahre ist Pächter schuldig, ein halbes Jahr vor Ablauf desselben anzufragen, ob und auf welche Bedingungen ihm die Pacht ferner gelassen werden soll, wiedrigenfalls wenn keine ausdrückliche Erneuerung des Contracts vorgehet, derselbe verbunden ist, mit Petri 1772. das Guth zu räumen, der Pachtstücke sich zu enthalten, und das Inventarium nach einer legalen Taxation abzuliefern, immassen die stillschweigende Wiederverpachtung überall keine Statt haben soll.

§. 14.

Leztlich entsagen beyde Theile aller Verletzung unter und über die Hälfte und wollen diesen Contract dem hiesigen adelichen Gerichte zur confirmation übergeben. So geschehen G = = = den = =

Formular einer locationis conductionis operis. ad §. 308.

Wir Endes unterschriebene vor uns unsere Erben und Erbnehmen mittelst dieses urkunden und

bekennen, daß nachfolgender Bau-Contract wohlbedächtlich geschlossen worden:

Es verspricht der hiesige Zimmermann Meister Jacob N. dem Herrn N. das zwischen N. und N. auf der N. Strase belegene Haus abzubrechen, und vom Grunde auf neu aufzuführen, und zwar mit folgenden Bedingungen:

1) den Keller und Gewölbe nach dem profil-Risse zu verfertigen und zu verbinden, auch auf jeder Seite 6 starcke eiserne Hacken 5 Fus von der Erde einzumauern, alle zum sämtlichen Mauerwerck erforderliche Materialien und Gerüste, Handtlanger- und Arbeits-Lohn zu stehen, da denn nach contractsmäsig und tüchtig befundener Arbeit, vor jede Ruthe Mauerwerk ,, gr. und für einen Fus lang Gewölbe .. gr. bezahlet werden.

2) Das Gebäude selbst muß in allen Puncten dem hierbey gehefteten von beyden Theilen unterschriebenen Stand- und Profil-Risse A. wie auch dem Anschlage B. gemäs eingerichtet seyn, auch alle Arbeit meistermäsig und so daß nichts daran auszusetzen stehet, verfertiget werden, wiedrigenfalls verbindet sich der Entrepreneur nicht allein alles auf seine Kosten in den convenztionsmäsigen Standt zu setzen, sondern auch allen Schaden zu vergüten, oder in soweit solches nicht

thun-

thunlich, das interesse und überdem eben so viel als eine conuentional-Strafe zu erlegen.

3) Setzet der Entrepreneur das ganze Gebäude in völlig fertigen Standt, ohne daß das geringste hieran ermangele, und verspricht das Haus in solcher Beschaffenheit zu Iohannis a. f. fertig zu schaffen, wiedrigenfalls vor jeden Monath, welchen er die völlige Fertigschaffung des Baues weiter aufschieben wird, statt des Interesse 30 Rthl. zu bezahlen, und soll ihn hiervon keine Krankheit oder Reise befreyen, gestalten er die Vorkehrung zu machen verspricht, daß falls er daran behindert würde, selbiger Bau dennoch von einem andern erfahrenen Baumeister, jedoch auf seine Gefahr und Kosten, fortgesetzet werde, immasen er der Bauherr mit einem solchen tertio überall vor seine Person nichts zu thun haben will.

4) Verspricht Herr N. vor diese Arbeit, wie auch materialien, Fuhren, Gerüste, und wie es nur Nahmen haben mag, insoferne alles dem Risse und Anschlage gemäs verfertiget wird, nach dem darinn angesetzten Preise folgendergestalt die Bezahlung zu leisten: 1) nach dem Abbrechen des alten Gebäudes schieset derselbe 500 Rthlr. schreibe fünf hundert Reichsthaler in alten Louisd'ors, jeden zu 5 Rthlr. gerechnet, vor. Sobaldt aber der Keller und die Grundt-Mauer unter dem Gebäude aufgeführet ist, geschiehet des-

sen Besichtigung und aestimation dem Anschlage gemäs von denen dreyen Bauverständigen N. N. et N., bey deren Ausspruch ein jeder schlechterdings, ohne einiges gerichtliches oder außergerichtliches Mittel acquiesciren soll, da denn nach gezogenem calculo bis hierhin völlig abgerechnet und in gedachter Müntz-Sorte der Ueberschus bezahlet wird. Sodann schieset derselbe 2) abermahls unverzüglich 500 Rthlr. in eben der Müntze vor. Wenn nun das Haus in Dach und Fach stehet, die Wände ausgemauert und die Leimen-Arbeit geschehen, so wird solches auf gleiche Weise wieder besichtiget und aestimiret, da denn nach gezogener Rechnung der etwaige Ueberschus vergütet wird. Hierauf werden abermahls 4 bis 500 Rthlr. vorgeschossen, dagegen aber das Gebäude zur bestimten Zeit in völlig fertigem Stande contractsmäsig abgeliefert, besichtiget und die fernere Arbeit nach dem Anschlage aestimiret wird. Was aber dem Risse und Anschlage nicht gemäs, oder nicht Handtwerksmäsig verfertiget ist, solches muß auf Verlangen des Herrn des Baues abgeändert, oder falls selbiger damit zufrieden, ein Abzug am Gelde nach dem Urtheil derer obbemeldeten Kunstverständigen gemachet, und jedesmahl noch halb so viel zur conuentional-Strafe erleget werden, als das aestimatum der vorzunehmenden Aenderung beträget.

5) In

5) In Ansehung des periculi ist verabredet, daß der Entrepreneur alle Gefahr der bearbeiteten und unbearbeiteten Materialien übernimt, sobald hingegen selbige in dem Gebäude auf gehörige Art befestiget sind, träget der Bauherr die Gefahr, welche nicht durch Verschulden des Entrepreneurs veranlasset ist.

6) Zur Sicherheit alles vorstehenden setzen beyde Theile ihr gesamtes Vermögen einander überhaupt, insbesondere aber ihre beyden Häuser, alhier zwischen rc. belegen, wechselsweise zum Unterpfande ein, und wollen darüber die obrigkeitliche Bestätigung auswürcken. Leztlich entsagen beyde Theile 7) allen Ausflüchten, nahmentlich der Verletzung unter und über die Hälfte, versprechen vielmehr diesem Contracte auf das getreulichste in allen Puncten nachzukommen. Urkundlich ist dieser Contract nebst Riß und Anschlag gedoppelt ausgefertiget, von beyden Theilen unterschrieben und untersiegelt. So geschehen rc.

B.

Bau-Anschlag.

1) Vor das Abbrechen des alten Gebäudes und Wegschaffung des unnützen Baukummers bekomt der Entrepreneur 20 Rthr.

2) Die alte Materialien, (Ziegeln, Ofen, Schlösser und Fenster ausgenommen) werden gegen Sparr- und Riegel-Holtz, Tripp-Hacken, Latten-Nägel und Wellerholtz gerechnet, und davor vom Entrepreneur nichts angesetzet. Jedoch dörfen die Weller-Höltzer und Latten nicht von altem Holtze gemacht, sondern es muß tüchtiges, ausgetrocknetes, gesundes Holtz von gehöriger Länge und Dicke dazu genommen werden, gleichwie auch zu Ständer, Sohlen und Tragbalcken kein altes Holtz genommen werden darf, es sey denn, daß es ohne den geringsten Tadel wäre.

3) Der Keller wird nach dem Risse in der Breite Tiefe und Länge gegraben, die Mauren und Verbindungen, wie solches der profil-Riß zeiget, von weisen Sandtsteinen aufgeführet, der Boden mit blauem Thone gefüttert, und mit rauhen Steinen gepflastert, die Treppe und Lichtlöcher mit eisernen Gittern, und Thüren, nach Masgabe des Risses angeleget. Vor das Ausgraben und Wegführen des unnützen Kummers wird in allem bezahlet . . . Rthlr. Vor jeden quadrat-Fus Mauer inclusiue der Gerüste, Steine, Kalck, Handlanger . . gr. vor jeden eisernen Hacken aber inclusiue des Einlöthens . . gr.

4) Das

4) Das Fundament wird nach der Tiefe und Breite, wie der Riß zeiget, gegraben, und über der Erde mit weisen festen Sandt-Steinen gemauret, inclusiue aller dieser Arbeit und Materialien aber vor jeden quadrat-Fus . . . gr. bezahlet.

5) Vor jeden Fus Eichen-Ständer und Sohl- oder Schwell-Holtz 12. Werkzoll in quadrat, werden inclusiue Fuhr-Richte- und Arbeitslohn ohne Unterschiedt der glatten und gefalseten Arbeit . . . gr. bezahlet; Wahnkantiges, starck gerissenes oder morsches Holtz aber wird durchaus nicht passiret.

6) Vor jeden laufenden Fus Tannen-Holtz . . Zoll breit und dicke werden . . gr. unter denen Bedingungen des vorigen numeri bezahlet.

7) Vor jeden quadrat-Fus Pflaster von gehauenen Pflastersteinen auf der Diehle, werden . . . gr. bezahlet. Rauhes Pflaster in der Küche und Speisekammer, jeder quadrat-Fus mit . . . gr. Vor jede Ruthe ordinaires Strasen-Pflaster auf dem Hofraume wird bezahlet . . gr.

8) Die Thielen-Fusboden von Tannen-Bohlen . . . Zoll dicke, so nicht sehr astig, nicht gerissen

gerissen und in einen Vier-Paß ½ Fus breit eingeschlossen, tüchtig geleimet und genagelt seyn müssen, werden à □ Fus mit ... gr. bezahlet.

9) Ein Fenster-Rahmen vorne heraus nach dem approbirten und von beyden Theilen besiegelten Probe-Rahmen, wird mit ... Rthlr. inclusiue des Beschlages und Spiegelglases bezahlet; hinten hinaus gleichfalls mit dem ordinairen Glase und dem Beschlage und nach dem besiegelten Modell mit ... Rthlr. ... gr., wozu lauter trockenes Holtz genommen werden muß.

10) Vor jede Stuben-Thüre mit dem Schlosse und Beschlage nach dem Modell wird .. Rthlr. bezahlet, welche im gantzen Hause uniform und sämtlich von gesundem Eichenholtze seyn müssen.

11) Die Haus-Thüre von Eichen-Diehlen à .. Zoll ... Fus breit ... Fus hoch, mit zwey Flügeln und zweyen Füllungen, mit grosem französischem Schlosse, meßingernen Angriffen und dergleichen Klepper, starcken eisernen Riegeln oben unten und in der Mitte, Wirbel-Hespen und Zierathen, wird mit ... Rthlr. bezahlet.

12) Die Thüren vor die Fenster des Souterrains mit Beschlage nach dem Modell, jede zu ... Rthlr.

13) Die Ausen-Wände werden mit Backsteinen ausgemauert und vor jede quadrat-Ruthe bezahlet ... Rthl.

14) Vor jeden □ Fus zu wellern sind ... accordiret, das Lager zum Fusboden und Futterung desselben wird von jeder Stube oder Cammer ohne Unterschiedt mit ... Rthl. vergütet.

15) Die Gänge und Boden werden mit Gips begossen, die □ Ruthe aber mit ... Rthl. bezahlet.

16) Tünchen der Wände und Weisen, soll jede Ruthe mit ... gr. bezahlet werden.

17) Die Ofen liefert der Bauherr selbst, deren Setzung übernimt der Entrepeneur unentgeltlich.

18) Die Treppen und Gelender, alles von Eichen-Holtz, werden vor jeden Tritt ... Rthl., vor jede Ruthe des Gelenders ... Rthl. bezahlet, und dieses alles nach dem Risse verfertiget.

19) Vor

19) Vor jeden Abtritt mit eingepassetem in höltzernen Hespen gehenden Deckel wird ... Rthl. bezahlet.

20) Vor den Heerd von Backsteinen mit Castroll-Löchern und eisernen Rösten sind .. Rthlr. accordiret. Schornsteine und inwendige Wände werden nach der Ruthenzahl, wie das rauhe Pflaster, vergütet.

21) Die Ziegeln werden vom Bauherrn selbst angeschaffet, der Entrepreneur bekömt aber vor jedes tausend zu legen, inwendig auf dem Boden mit Kalck zu beschmieren, inclusive aller Zuthaten und Arbeitlohnes ... gr. Um das Dach herum wird eine kupferne Renne mit zweyen Ausgüssen geleget, und vor das Pfund ... gr. vor jeden eisernen Hacken aber ... gr. und vor das Gesimse unter dem Dache von Tannen-Bohlen à Fus ... gr. bezahlet.

22) Vor jedes Schiebfenster in denen Erckers benebst dem Laden von Tannen-Diehlen und einem Anwurf wird .. Rthl. bezahlet.

Urkundlich ist dieser Anschlag von beyden Theilen unterschrieben und untersiegelt. So geschehen rc.

TITV-

TITVLVS XV.

DE

CONTRACTV EMPHYTEVTICARIO.

§. 309.

Definitio et diuisiones.

Emphyteusis varium significatum admittit; sumitur enim 1) pro iure reali, quod, finium tractationis memor, intactum relinquo; 2) pro ipsa re in emphyteusin data; (§. 311.) 3) pro contractu, qui proprie nostrae disquisitionis est. Diu fluctuauit antiquitas, vtrum locatio an vero mera alienatio esset, donec Imperator ZENO proprium huic contractui locum et formam assignauit (*a*). Contractus emphyteuticarius est *contractus consensualis de certa re sub lege culturae, vel inchoandae vel continuandae, soluendi canonis et laudemii, quoad dominium vtile concedenda.* Contractus emphyteuticarius est vel *primus* vel *renouatus*, cuius distinctionis vsum supra (§. 26.) euicimus. Primus contractus vel *onerosus est* vel *gratuitus. Illo* casu pretium soluitur, maxime in fundis fertilibus, iure emphyteutico concessis; *hoc* vero gratis conceditur. Cum vero iura in casum resolutae emphyteuseos nihil circa pretii repetitionem disponant, vtile est, speciali

ciali pacto illud determinare. Resoluta emphyteusi regulariter pretium reddendum, cum iam sine causa sit apud dominum directum. Differt a) *a locatione conductione perpetua*, quippe in qua dominium vtile non transfertur, sed omnes obligationes ex regulis vulgaris locationis-conductionis sunt aestimandae; (§. 294.) b) a *feudo*, in quo fidelitas ad essentiam pertinet, alienatio ad consensum domini directi et agnatorum adstricta est, et libera eundem denegandi competit facultas; c) a *praedio censitico*, quod regulariter in pleno dominio est censitae; d) a *praedio villicali*, quod iure locationis conductionis perpetuae, sed modalis et admodum restrictae, aestimatur. (§. 317.)

(*a*) §. 3. I. de locat et cond. L. 1. C. de iure Emphyt. (IV. 66.

§. 310.

De personarum contrahentium habilitate.

Cum in hoc contractu de dominio vtili transferendo (§. 27.) agatur, consequens est, eum tantummodo rem in emphyteusin concedere posse, qui potestate de re disponendi gaudet. (§. 10.) Excipitur res in emphyteusin dari solita (*a*). Is vero rite emphyteuseos nexum agnoscit, qui dominium adquirere et se aliis obligare potest, siue masculus siue foemina sit.

Plures

Plures emphyteutae in solidum tenentur, quia recognitio dominii directi indiuidua est. Tutius tamen est, pro-emphyteutam constituere:

(a) arg. c. 2. X. de Extrav. comm. de reb. feud. (III. 20.) c. vn. eccl. non alien. (III. 4.)

§. 311.
De Obiecto.

Obiectum emphyteuseos est res immobilis; tam fertilis quam inculta, quarum illa sub lege continuandae, haec sub lege inchoandae culturae datur, quamuis fundi deserti primam occasionem dederint. Hodie saepissime fundi aedificiorum censui perpetuo (Grundtzins); subiacent, et abusiue vocantur Erben-Zins-Güther; sed cum hic nulla ad colendum obligatio adsit; cum libera concessa sit alienatio, laudemio etiam cessante; cum census annuus non praecise in recognitionem dominii directi, sed plerumque in recognitionem subiectionis soluatur, et tamquam onus reale (solarium) praedio incumbat: euidens est, eiusmodi solarium emphyteuseos nexum non constituere, nec iura et obligationes emphyteuseos nexui isto censitico tribuenda esse. Pro superficie autem vel ideo reputari nequit, quia censita fundi dominus est, et dominium nunquam ad dominum census reuertitur. Grauissimo inter-

dum oneri ſubiacent bona cenſitica, in caſibus alienationis Domino Iurisdictionis decimam partem pretii ſoluendi, quod ius ex arbitrans potiſſimum ex obſeruantia immemoriali pendet.

§. 312.

De forma eſſentiali.

Ex natura contractus conſenſualis fluit, ſcripturam non niſi probationis gratia requiri (*a*), excepta emphyteuſi eccleſiaſtica (*b*). Paſſim legibus prouincialibus cauetur, vt ruſticis ſuper emphyteuſi ſeculari litterae dentur inueſtiturae. Pars eſſentialis huius contractus eſt *recognitio dominii directi*, *mediante annuo canone*, quo a bonis cenſiticis variis, et ab alienatione totali diſtingui poſſit. Laudemium haud ita neceſſario ad eſſentiam huius contractus pertinet. Varia quidem adiici poſſunt pacta (*c*), ſed nihil in eſſentialibus mutandum.

(*a*) arg. II Feud. 2. pr.
(*b*) Nov. 120. cap. 1.
(*c*) L. 2. C. de I. emphyt.

§. 313.

De obligationibus domini directi et emphyteutae.

Obligatur *dominus directus* 1) ad rem tradendam, et ad id mediante actione perſonali ex

ex contractu; traditione autem vera vel ficta iam secuta, rei vindicatione compellitur; 2) ad euictionem praestandam (*a*). Ad iura emphyteutae pertinet, quod omnem fructum ordinarium ex re solus percipiat, quodammodo de re disponat, fundum pignori det, ita tamen, vt causa domini potior sit (*b*), faciem fundi, modo hoc culturae causa fiat, immutare et seruitutem, reuocabilem tamen, imponere possit. *Emphyteuta* vero tenetur: I) ad culturam, et propter deteriorationem insignem ad priuationem emphyteuseos agitur (*c*); *Meliorationum* loco nihil exigere potest (*d*), nisi fundo aedificia imposuerit, secundum modum necessariarum vel vtilium impensarum. II) Ad recognitionem dominii directi, in cuius symbolum solutio annui canonis vniformis est, et si integraliter non soluatur intra biennium (*e*) in emphyteusi ecclesiastica, vel triennium in emphyteusi seculari, ad priuationem agitur, licet interpellatus non sit; nisi impedimentum ineuitabile eundem excuset, vel idem ante priuationis declarationem celeri satisfactione sibi consulere studuerit (*f*), vel denique dominus ad priuationem quidem egerit, postea vero canonem acceperit absque protestatione. Domino in mora accipiendi existente, canonem deponere debet. Quodsi dominus vlterius canonem accipere recuset, emphyteuta canonem sequentis temporis lucratur (*g*). Annuus ca-

non tam in fructibus, quam in pecunia numerata consistere potest, et nullam proportionem cum reditibus fundi habet, sed signum dominii directi tantummodo constituit. Aliud tamen pro alio, inuita altera parte, exigi nequit, et, nisi pactum expressum, vel praeuia contradictione praescriptio longissimi temporis accedat, sola praestatio per aequipollens, dominum non impedit, quo minus id exigat, quod conuentum fuit in primo contractu. Interitus fructuum remissionem nullam operatur (*b*); quemadmodum etiam canon, propter fructuum vbertatem, augeri nequit. III) Obligatur ad denunciationem domino testato faciendam, si alienare velit inter viuos, et dominus gaudet iure protimiseos, modo intra duos menses se declaret. Ex regula dominus alienationem plane prohibere nequit, nisi pacto vel lege aliud introductum (*i*), vel inhabilis emphyteuta, et, qui soluendo non est, substituatur. IV) Alienatione inter viuos secuta, nouus emphyteuta ad laudemium soluendum obligatur, quod regulariter in quinquagesima parte pretii consistit (*k*), nisi alia quantitas pacto vel praescriptione introducta sit. Omissa laudemii solutio priuationem non operatur, sed actionem personalem et passim priuilegium in concursu creditorum. Regulariter laudemium non praestatur, si per successionem res in nouum emphyteuseos possessorem, siue masculum siue foeminam,

trans-

transferatur, nisi aliud legitime introductum sit. Vtile tamen est, nouum emphyteutam mediante conuentione indistincte obstringere, vt literas inuestiturae petat et modicum soluat, quoties emphyteusis in alium transfertur, cum hac ratione dominus de mutationibus, quae in personis emphyteutarum contingunt, certior reddatur. Porro tenetur V) ad tributa soluenda (*l*); denique VI) ad thesaurum inuentum communicandum (*m*).

(*a*) arg. II. Feud. 8. 25.

(*b*) L. 31. D. de pign. et hyp.

(*c*) Nov. 120. c. 8. Nov. 7. c. 3. §. 2.

(*d*) Nov. 120 c. 8. L. 2. C. de I. emphyt.

(*e*) Nov. 120. c. 8. Nov. 7. c. 3. §. 2.

(*f*) Ita secundum ius Can. c. 4. X. de loc. et cond. (III. 18.) Secus sec. I. ciuile L. 2. C. de I. emphyt. L. 32. C. de Ep. Aud. (I. 4.) Prius in praxi sequimur.

(*g*) L. 2. C. alleg. in fin. L. 32. C alleg.

(*h*) L. 1. in fin. C. de I. emphyt.

(*i*) L. 3. C. de I. emphyt.

(*k*) d. L. 3. C. de I. emphyt.

(*l*) L. 2. C de I. emph. L. 2. 3. C. de ann. et trib. (X. 16.)

(*m*) § 39. I de R. D. coll. cum L. 7. §. 12. D. sol. matrim.

§. 314.

De modis quibus dissoluitur contractus emphyteuticarius.

Contractus emphyteuticarius tollitur I) deterioratione insigni vel omissione culturae,

quae ipsum fundum deteriorem reddit, et culpa lata vel leui contingit; (§. anteced.) II) cessatione solutionis per biennium vel triennium; (ibid.) III) Emtione venditione contracta sine praescitu domini (*a*). Si partem alienauerit, pars, non tota res, ad dominum reuertitur, IV) consolidatione; V) extincta linea descendente, masculina et foeminina, emphyteutae (*b*); Hodie enim emphyteusis, quae emphyteutae et heredibus, vor sich und seine eheliche Leibes-Erben, concessa est, tam secularis quam ecclesiastica, ad omnes descendentes legitimos, non vero adscendentes vel collaterales deuoluitur; nec hi excluduntur, si genti (dem N...schen Geschlecht Familie) emphyteusis concessa sit. Emphyteuseos concessio tamen ad certam generationem vel ad certum tempus aliquando restringitur, et tunc VI) exstinctis istis heredibus, vel VII) elapso tempore, dominium vtile ad dominum directum reuertitur. VIII) Praescriptione dominii vel vtilis vel directi, si per longissimum tempus, accedente mutatione possessionis, vel per longum tempus, accedente titulo et bona fide, res iure dominii pleni possessa sit. IX) Interitu rei totali; partialis enim interitus nihil in contractu mutat, et, quoad *substantiam* rei, damnum domini directi; quoad *vtilitatem* vero, emphyteutae est (*c*). Attamen emphyteuseos nexus durat in fundo, aedificio licet diru-

diruto (*d*). X) Tributis non solutis per triennium (*e*). XI) Refutatione (*f*). Ad priuationem actione personali ex contractu; decreta vero priuatione, rei vindicatione, praemissa interdum actione ad exhibendos agros, agitur. Falsum est, heredi actionem priuatoriam non dari; argumentum enim a donationis reuocatione, heredi denegata, non concludit, cum in reuocatione emphyteuseos nulla vindicta occurrat.

(*a*) L. 3. C. de I. emphyt. in fin. Ergo poenam priuationis is non effugit, qui nondum tradidit, bene vero qui ita vendidit, vt domino directo ius protimiseos consilio et effectu saluum sit.

(*b*) Nov. 7. c. 3. L. 1. D. Si ager vectig.

(*c*) L. 1. C. de I. emphyt. §. 3. I. de loc. et cond.

(*d*) Nov. 7. c. 3. §. 2. vers. quod autem dictum est.

(*e*) L. 2. C. de I. emphyt.

(*f*) Ceprobat *Schiltter* Ex 16. § 88. contra Struuium in Iprud. R. G.

§. 315.

De structura instrumenti.

Vtile est, iura et obligationes contractus emphyteuticarii in scriptis comprehendere. Instrumenti structura haec esto: I) Determinetur res in emphyteusin danda. II) Ponantur obligationes domini directi, vel consuetae, additis specialioribus determinationibus; vel

conuentae, distinctim. III) Has excipiant obligationes domini vtilis. IV) Adiiciatur clausula finalis et corroboratiua, addita promissione confirmationis.

§. 316.

De contractu feudali remissiue.

Ne in aliam prorsus Iurisprudentiae campum transeam, contractum feudalem hic eo magis omittendum duxi, cum nouae infeudationes hodie rarius contingant, veteres vero secundum literam primi contractus feudalis, qui hodie non nisi per scripturam perficitur, renoventur, et in omnium manibus versentur.

Formular eines Erben-Zins-Briefes.

Kund und zu wissen sey hiermit jedermänniglich, absonderlich denen es zu wissen nöthig: Daß nach Absterben meines in Gott ruhenden Vaters Weyland Oberamtmann D.... bey mir dem Königl. und Churfürstl. Commissario Georg Heinrich D... als dessen Leibeslehns-Erben Johann Andreas D..., Conradt D... Sohn um Erneuerung des Erbenzins-Contracts über das in N... belegene Haus nebst Stallungen und Scheure, ingleichen über einen Garten ohngefehr einen Morgen haltend, angesuchet hat; Nachdem ich nun solchem Suchen, wie billig,

Statt

Statt gethan, als gebe ich gedachtem Johann Andreas D.. vor sich und seine Leibeserben männlichen sowohl als weiblichen Geschlechts die bisher erbenzinsbahr von mir gehabte Grundstücke wiederum zum Erbenzins und will hierüber, so lange mein Recht dauret, die euiction, so weit selbige denen Rechten nach von mir gefordert werden kann, leisten, und meines Erbenzinsmannes bekenniger Herr seyn. Dahingegen mache ich Johann Andreas D... der Erbenzinsmann mich hierdurch vor mich und meine Erben verbindlich:

I) Den bisher entrichteten Erbenzins bestehend in 24 mgr., sage vier und zwanzig Mariengroschen, den Mariengroschen zu acht Pfennigen gerechnet, alle Jahr und zwar auf Michaelis an meinen Erbenzinsherren, oder denjenigen, welchen derselbe hierzu bevollmächtigen wird, ohnweigerlich zu bezahlen.

II) Falls ich aber mit Entrichtung dieser Erbenzinsgefälle 3. Jahr säumig befunden würde, so will ich des Erbenzinsrechts dergestalt verlustig seyn, daß gedachter mein Dominus directus nicht einmahl nöthig haben soll, mir die Bedeutung zu thun, daß ich des Erbenzinsrechtes verlustig worden, oder darauf zu klagen, und die gerichtliche priuation zu erwarten, sondern ich will dessen blos dadurch,

daß ich binnen 3 Jahren die Bezahlung des Canonis verabsäumet, verlustig seyn, dergestalt, daß mir nach abgelaufenen drey Jahren nicht weiter frey stehen soll, durch promte Bezahlung die priuation des Erbenszins-Guthes abzuwenden.

III) Mache ich mich vor mich und meine Erben verbindlich: so ofte das besagte Erbenszinsstück auf einen andern meiner Nachkommen durch Erbgangsrecht gebracht wird, daß der neue Besitzer sich noch vor seinem Antritt bey dem Erbenzinsherrn melden, und das Erbenzinsrecht bekennen, und dagegen einen Erbenzinsbrief, welchen der Dominus directus demselben ohnentgeldlich auszufertigen und zu liefern verspricht, annehmen solle.

IV) So ofte ein anderer dominus directus das Obereigenthum gedachter Erbenzinsgüther erhält, so ofte will ich vor mich meine Erben und Nachfolger schuldig seyn, mich bey dem neuen Erbenzinsherrn oder dessen Gevollmächtigten zu melden, und das Erbenzinsrecht zu bekennen, und einen neuen Erbenzinsbrief anzunehmen, welchen aber der dominus directus ohnentgeldlich zu liefern und auszufertigen verspricht.

Alles getreulich sonder Argelist und Gefährde. Uhrkundlich alles dessen ist dieser Erben-

zins-

zins-contract gedoppelt ausgefertiget, von beyden Theilen eigenhändig unterschrieben; das eine Exemplar dem domino directo, das andere aber dem domino vtili zugestellet worden, und soll dieser Contract dem Königl. und Churfürstl. Amte N. zur confirmation vorgeleget werden. So geschehen etc.

TITVLVS XVI.

DE CONTRACTV VILLICALI (Meyer-Contract.)

§. 317.

Singularia.

Frustra contractus villicalis in Iure Romano quaeritur, cum potius pro contractu antiquissimo locationis conductionis, germanicae tamen indolis, habendus sit. Germani enim Iura locationis conductionis romana ignorauerunt. Maxima autem in Iuribus huius contractus est differentia, ita vt in singulis praefecturis, interdum in singulis pagis eiusdem praefecturae, diuersum quid obtineat. Argumentum

tum itaque, a conuenientia plurium iurium particularium desumtum, hic quam maxime suspectum est. Ex regula et ex primaeua contractus substantia dominium, ne quidem vtile, transfertur, neque ius villicale perpetuum et in heredes transitorium tribuit. Saepissime tamen aedificia, pecora, instrumenta, et cultura aestimato transferuntur. Merces villicalis, (Meyer-Zins) accuratam proportionem, vti merces locationis, non requirit, et augeri nequit, cum tamen e contrario remissio fere ex iisdem caussis, vti in locatione conductione, concedatur. Expelli potest villicus, restitutis tamen meliorationibus, si mercedem villicalem, vel tributa fundo inhaerentia non soluat, si fundum non colat, si alienationem qualemcunque (interdum et diuisionem) suscipiat. Propter necessitatem superuenientem improuisam dominus villam ex regula reuocare non potest. An emtor vel successor singularis stare debeat contractui villicali, disceptatur. Quodsi officiis ex asse satisfecerit, non facile villicus vel eius heredes eiiciuntur, tenentur tamen singulo nouennio contractus renouationem petere, et certam pecuniae summam (quae minime cum laudemio confundenda) pro nouis contractus tabulis soluere, (den Meyer-Contract lösen) cum hunc contractum a multis retro annis in scriptis celebrari mos ferat, et passim specialibus ordinationibus praescriptum

ſcriptum ſit, vt non niſi interueniente ſcriptura contractus ineatur. Villicus ſine praeſcitu et conſenſu domini alium villicum ſubſtituere non poteſt. Haec ita plerumque obtinent; ſed ſingulorum locorum conſuetudines, ſtatuta et ordinationes, rariſſime quamuis obuiae. ſunt conſulendae, et ſi hae deficiant, poſſeſſiones praeſcriptae vel villici vel domini ſunt inſpiciendae. Opiniones doctorum vero in hac materia prorſus nihil efficiunt, cum ſemper teſtimonia doctorum de conſuetudine generaliter concepta conſtituant, in re vbi maxima diuerſitas iurium obtinet. Res iudicatae, quarum tamen exiguus numerus, in materia tam inconſtanti, aeque parum auctoritatis habent, cum argumentum a diuerſis ad diverſa conſtituant, et ab vno caſu ad alterum pro diuerſitate iurium Meyericorum minime valeat conſequentia. Eadem inconſtantia iurium villicalium hanc modeſtiam ſuadet, vt ne quidem periculum definitionis contractus villicalis ſuſcipiam, ſed votum legislationis adiiciam. Quoad ditiones electorales Brunſuico-Luneburgicas, Ducales Brunsuicenſes item Epiſcopales Hildeſienſes, quidquid a viro doctiſſimo exſpectari poteſt, abunde impleuit et ipſam ſpem ſuperauit ILL. STRVBEN, in Commentatione de Iure villicorum. Cum vero in defectu normarum legalium conſuetudinem vel poſſeſſionem probandi officium ſat incommo-

commodum et prolixum ſit; prouide agunt partes, ſi conuentionibus in ſcripturam redactis, omnia, quae incerta ſunt, determinent. De oeconomia eiusmodi contractus mecum vtaris regulis ſequentibus: 1) Praemiſſa clauſula initiali exprimatur diſtinctim: an iure hereditario vel reuocabili villa concedatur, et conficiatur omnium agrorum index accuratiſſimus; 2) Exprimatur: vel quomodo aedificia conſeruari debeant, vel quomodo in transferendis aedificiis mediante taxatione procedi debeat, addita prohibitione meliorationum, quae ſine conſenſu ſuſciperentur; 3) Dicatur Lex culturae; 4) cuſtodiae 5) Interdicatur omni alienationi, et ad meliorem villae conſeruationem electio noui villici reſeruetur domino, et ne hic nimium grauetur, diſponatur, quid hic reliquis liberis et quomodo ſoluere debeat; 6) Determinetur merx villicalis, et niſi haec longe infra proportionem conſiſtat, onera bellica aequa ratione inter dominum et villicum diuidantur. Mihi aequiſſima videtur diſtributio, quam in ſchemate contractus expreſſi. 7) Determinetur remiſſionum modus; 8) Sanciatur renouatio contractus ſtatis temporibus; 9) Promittatur euictio ex parte domini; 10) Adiiciatur pactum de non aliter alienando, quam ſaluo Iure villicali, idque hypotheca ipſius villae firmetur. 11) Renuncietur iuri expellendi propter ſuperuenientem ne-

ceſſita-

cessitatem. Adiiciantur singulis capitibus, vbi necessarium ducunt partes, poenae expulsionis, in casum contrauentionis, quae tamen sobrie adhibendae. Propter hypothecam tandem impetretur iudicialis confirmatio.

Formular eines Meyer-Contracts.

Wir Endes bemeldete mittelst dieses vor uns, unsere Erben und Erbnehmen urkunden und bekennen, daß dato zwischen uns nachfolgender Erb-Meyer-contract geschlossen worden:

Es giebt Herr N seinen im Dorfe N. zwischen N. und N. an dem Kirchhofe belegenen Meyer-Hof samt zugehörigen Haushalts-Gebäuden, und denen hierbey specificirten arthaften und wüsten Ländereyen zu erblichem Meyer-Rechte vor sich und seine eheliche Leibes-Erben männlichen und weiblichen Geschlechts, (oder zu Meyer-Rechte auf neun nach einander folgende Jahre von Petri Cathedra 1765. bis dahin 1774.) mit nachfolgenden Bedingungen:

1) daß er die Gebäude nach dem taxato zweyer beeydigter Brauverständigen sofort in Louisd'or zu 5 Rthlr bezahle, die Gefahr davon stehe, und er oder seine Nachkommen bey künftigem Abtritt die Gebäude wiederum secundum taxatum bezahlt erhalte, wobey jedoch ferner beliebet

bet und festgesetzet ist, daß der Meyer nicht befugt seyn soll, beträchtliche Veränderungen durch Anlegung mehrerer Stuben und Cammern, Aufsetzung einer Etage u. d. g. zu machen, oder neue Gebäude ohne meinen Vorbewust und Bewilligung aufzuführen, wiedrigenfalls er alles auf seine Kosten in den vorigen Standt zu setzen schuldig ist.

II) Soll der Meyer und seine obbenannte Erben bey Verlust der Meyerey das arthafte Landt in guter Cultur erhalten, und bey künftigem Abtritt eben so bestellt wieder liefern, wie solches die beygefügte Länderey-Specification und Taxation besaget. Gleichwie aber derselbe das Feldt-inuentarium secundum taxatum mit etc. baar bezahlet, also wird ihm auch alsdenn dasselbe secundum aestimationem wieder vergütet. Das wüste Landt hingegen soll derselbe nach Möglichkeit durch Steineablesen, Dornenausrotten, Grabenziehen und austeichen, mergeln und andere diensame Erdvermischung arthaft und tragbar zu machen suchen, ohne daß vor solche meliorationes das mindeste vergütet wird.

III) Verspricht der Meyer auf alle Gerechtsame und Pertinenzien sorgfältig Acht zu haben, und daferne Eingriffe oder Beeinträchtigungen geschähen, oder auch auser denen angezeigten oneri-

oneribus neue onera aufgebürdet werden wollten, nach Möglichkeit vorerst die nöthigste Vorkehrung zu machen, selbige abzuwenden, demnächst aber mir zu melden, um die Sachen gerichtlich anhängig zu machen, gestalten er ohne mein Vorwissen durchaus keine das Meyer-Guth selbst betreffende Processe zu führen berechtiget, wiedrigenfalls aber schuldig seyn soll, vor allen daher entstehenden Schaden zu haften. Daferne aber der Meyer offenbahre Eingriffe nachläßiger Weise geschehen liese, ohne selbige zu urgiren, so soll er dadurch der Meyerey verlustig werden.

IV) Wird dem Meyer alle Veräuserung, Verpfändung und Theilung des Meyer-Guthes und dessen Zubehörung bey abermahliger Strafe des Verlusts der Meyerey untersaget, auch behalte ich mir vor, unter seinen Kindern denjenigen auf die Meyerey zu setzen, welchen mir beliebet, gestalten dem jedesmahligen Besitzer über diesen Meyerhof und dessen Zubehörungen unter seinen Kindern zu testiren oder auch ohne meine Einwilligung zu paciſciren sub poena nullitatis durchaus nicht gestattet seyn soll. Derjenige aber von denen Kindern, welcher den Meyerhof mit meiner Bewilligung überkomt, soll seinen Geschwistern, soviel den Meyerhof und Zubehörungen anbetrift, weiter nichts als die Gebäude, die Aussaat, Bestellung und

das Vieh secundum aestimatum nach ihren Erbtheilen, jedoch nicht in einer unzertrennten Summe, sondern nach und nach vergüten, und sollen die termine dergestalt gesetzet werden, daß denen sämtlichen Erben niemahls mehr als jährlich 100 Rthlr. von dem ganzen quanto aller Erben abgeführet werde, welches sodann nach Anzahl der Personen zu repartiren ist.

V) Zum jährlichen unveränderlichen Meyer-Zins verspricht der Meyer an reiner untadelhafter Frucht nach Martini mit eigenem Gespann nach N. zu liefern: zwanzig Malter Rocken ꝛc. N . . schen Scheffels, daneben die onera und Dienste, so hierbey specificiret sind, ohne Abgang zu entrichten und zu praestiren; Alle ordentliche und auserordentliche Einquartierung auch ordinaire Kriegerfuhren zu stehen, dahingegen die Kriegs-Steuren und Lieferungen, so auf das Meyer-Guth geleget werden, von mir und meinen Nachkommen allein getragen werden. Eigenmächtige Geldterpressungen, Verderbung der eigenthümlichen mobilien oder deren Plünderung stehet der Meyer, dahingegen ich der Guthsherr von allen Kriegerfuhren, und was dadurch an Pferden und Geschirr verlohren worden, die Hälfte, die Gefahr der Gebäude in Kriegszeiten aber gänzlich über mich nehme.

VI) Die

VI) Die Unglücksfälle betreffend, ist festgesetzet, daß aller erweislicher, denen Früchten auf dem Felde in der Scheuer und auf den Boden ohne Verschulden zuwachsender Schaden, welcher auf einen Viertheil der ganzen Erndte sich erstrecket und darunter bestehet, gar keine remission begründen soll, dahingegen derjenige Schaden, welcher über einen Viertheil hinaus gehet, zwischen mir und dem Meyer zur Hälfte getheilet werden soll. Damit aber aller Streit vermieden werde, so wird hiermit festgesetzet, daß eine volle Erndte dergestalt gerechnet werden solle: daß von jedem Morgen im Sommer-Winter-und Brachfelde ohne Unterscheidt der Güte des Landes im Durchschnitte ... Bunde, und von jedem Schock Garben ... Scheffel reiner Furcht erfolgen müssen, wobey denn weder auf die Fruchtpreise noch auf die vorigjährigen ergiebigen Erndten etwas zurück gerechnet wird.

VII) Soll dieser Meyer-contract, ob selbiger gleich auf obbestimte Weise erblich eingegangen von neun Jahren zu neun Jahren erneuert, und vor Auslösung des Meyer-contracts von jeder Hufe .. mithin überhaupt .. entrichtet werden; gleichergestalt, soll es auch, so oft eine Veränderung in der Person des Besitzers vorgehet, gehalten werden.

VIII) Verspreche ich der Guthsherr den Meyer und seine Erben bey dem Gute und dessen Zubehörungen Rechten und Gerechtsamen zu schützen und gegen jedermanns Ansprüche zu vertreten, auch

IX) das Meyer-Guth nicht anders als mit der Bedingung zu verkaufen, daß der neue Käufer den Meyer auf diesen contract in dem Guthe ohne alle Veränderung lassen, gestalten zu dessen Versicherung das Guth selbst zur hypothec eingesetzet wird, gleichergestalt verspreche ich

X) das Guth niemahls unter dem Vorwande dem Meyer zu entziehen, als ob ich selbiges zu eigenem Gebrauche benöthiget wäre.

Zur Urkunde ist dieser Meyer-Contract gedoppelt ausgefertiget, von beyden Theilen reciproce unterschrieben, und soll Königl. Amte N. zur confirmation vorgeleget werden. So geschehen ꝛc.

TITVLVS XVII.

DE

LOCATIONE CONDVCTIONE NAVTICA,

vulgo: *Certe-partie*; item de literis recognitionis, vulgo: *Connossement*.

§. 318.

Ad merces per mare transuehendas, operas et nauim quilibet mercium istarum possessor sibi stipulatur, promissa certa mercede, sub ea conditione, si merces loco destinato, adiecto interdum certo tempore, incolumes, quatenus per nautam stat, transportatae fuerint. Nauta operam et nauis vsum promittit sub conuenta mercede, qui vel naui alienae praepositus est, et Romanis magister nauis; vel ipse dominus, qui et exercitor, (der Schiffs-Rheder, der Patron) vocatur. Si plures sunt domini, maiora in hoc negotio, per modum exceptionis a regula, valent. Interdum etiam cum nautis contrahitur, quatenus iis permissum est, certum pondus mercium alienarum transuehere, quod die Führung adpellatur (*a*) Cautius tamen cum nauta praeposito, i. e. magistro nauis, vel cum exercitore ipso contrahitur, Sine illius vero consensu neque merces

vetitae in nauim inferri, neque in portum vetitum nauigatio institui potest. Vtplurimum in scriptis contrahitur, et instrumentum vocatur: *Certe-Partie*, cuius denominationis rationem eleganter reddidit *Langenbeck* loco supra (§. 182. seq.) citato.

(*a*) Hoc passim per leges nauticas abrogatum et aequipollens praestatur.

§. 319.
De capitibus conuentionis.

Ex parte conductoris 1) merces transuehendae secundum pondus, numerum et mensuram, item qualitatem, ea ex ratione describuntur, quo nauta, habita ratione vtrum aridae an fluidae sint, locum mercibus conuenientem in naui assignare possit, quamuis nauta adponere soleat subscriptioni: *den inhoudt my onbekent.* Attamen is, qui integram nauem conduxit, licet omnem non onerauerit, tamen ad integram mercedem tenetur, de quo nauta protestari solet, verbis: Von Faut-Fracht protestiren lassen. 2) Additur locus et interdum tempus exportandarum mercium. 3) Promittitur naulum. Si nullum tempus adiectum; interest a) vtrum ad locum exportandarum mercium vnice respectus habitus sit, an vero b) etiam reditus nauis, mercibus onustae, in conventio-

ventionem deductus sit. Priori casu contractus ex parte nautae impletus est, et naulum debetur, si merces debite exportatae sint; posteriori vero, si nauis redierit modo conuento, sed pro ratione temporis naulum non augetur. Secus si tempus ea intentione adiectum sit, vt secundum eiusdem proportionem naulum determinetur. Interdum si merces, quamuis sine culpa, incolumes non adueniant, permittitur emtori, ad quem merces directae sunt, vt quantitatem conuenientem mercium, maxime quae doliis continentur, loco mercedis concedere possit, vbi tamen arbitrium iudicis non excluditur. Interim de hac mercedis solutione notandum, nautam regulariter ab emtore non a venditore mercedem petere debere, quamuis cum hoc, non vero cum illo, contraxerit. Gaudet tamen nauta iure retentionis in mercibus transuectis, et, si naulum seruare nequeat, in subsidium tenetur venditor. Praeter mercedem 4) promitti solent Kaplacken und Priem-Geldt, hoc est pannum vestiarium et premium praeter mercedem. Ex parte vero locatoris promittitur: 1) nauis bene instructa; Exprimitur 2) tempus veli leuandi v. g. nach der Befrachtung mit dem ersten guten Winde. Quodsi vero conductor moras in oneranda naue fecerit, tenetur ad id quod interest, nisi nauis perierit. Nauta, qui nauim aliis mercibus onerandi occasionem non habet, id denunciare

 debet.

debet. Quo facto velum leuare et integram mercedem petere poteſt. Si autem nauis per naturae impedimentum, ventum, glaciem etc. retineatur vltra tempus, hoc nautae damnum efficit; Denique promittitur 3) Conſeruatio mercium; 4) Debita diligentia, quae propter artis peritiam et negotii periculum ſumma eſſe debet. Nauta etiam culpam ſuorum, et vitia inſtrumentorum nauigationi inſeruientium praeſtare debet (*a*). 5) Via quae breuiſſime ad portum in conuentione expreſſum ducit, et 6) debita tranſuectio ſub hypotheca bonorum promitti ſolet. 7) Hauariae generalis reſeruatio.

(*a*) Huc etiam pertinet, ne nauem nimium oneret; merces vero bene collocet, feles in nauim recipiat; *il Conſulato del Mate capitolo* 61. 71. 184-200.

§. 320.

De modis tollendi hunc contractum.

1) Mercatori integrum eſt, quatenus velum nondum leuatum, et nauis in portu adhuc alligata eſt, modo id absque impedimento nauigationis fieri poſſit, merces repetere, ſi integram mercedem ſoluere paratus ſit, quatenus nauta occaſionem non habet aliam vecturam ſuscipiendi (*a*), quod ſingulare a contractu reſiliendi remedium conſtituit. Quod ſi vero aliam nauim onerandi occaſionem habeat, id in compu-

computum venit, praeſtito tamen intereſſe morae. Similiter omnibus vectoribus licet, merces omnes indiſtincte ex naui, in portu conſtituta, repetere, ſoluta dimidia mercede et impenſis morae forſan tractae. Non vero nauta alium, niſi ſuo periculo, ſubſtituere poteſt, excepto caſu extremae neceſſitatis.

(*a*) il Conſulato del Mare cap. 78. ſeq.

§. 321.

De literis recognitionis, connoſſement.

Hisce ita concluſis, nauta per literas recognitionis, vulgo *connoſſement*, declarat, ſe merces ita ſignatas, bene ligatas, ſignis mercantilibus ſuperior poſitis, in nauim eo fine recepiſſe, vt easdem ad locum conuentum transuehat, et emtori, vel ei cui ius ſuum ceſſerit, tradat. Harum literarum tria conficiuntur exemplaria, quorum vnum conductor accipit; alterum nauta, ad ſui legitimationem in itinere faciendo; tertium emtori transmittitur (*a*). In transuectione mercium terreſtri ſimile quid inuenimus; dantur enim aurigae literae apertae, quae vocantur der Frachtbrief.

(*a*) Vt dicta confirmentur, vide ſis Langenbeck I. cit. Tit. XV. p. 142. 160. quamuis non pigebit integrum libellum perluſtraſſe. De exer-

exercitorum et magistrorum officio, iuribus et obligationibus praeter locum cit. vide notas ad art. 1. p. 24 ad art. 3 p. 28. sq. ad art. 4. p. 31 sq. ad art. 9 p. 33. ad art. 10. ad art. 12. p. 48. sq. ad art. 24. 32. 33. 34. vbi non solum ius maritimum Hamburgense, sed et aliarum gentium, larga manu inuenies. Placet formulas ex modo laudato auctore adiicere consuetas, quamuis nimis generaliter conceptam inuenies formulam der Certepartie.

Formular einer Certe-Partie.

Kund und zu wissen sey hiermit, denen daran gelegen, daß am Ende gesetzten dato zwischen dem Herrn -- Kaufmann allhier, als Befrachtern an einem, dann dem Ehrsamen Schiffer -- des Schiffes --- genannt, - Last gros, als -- am andern Theile eine aufrichtige und zu Recht beständige Certe-Partie geschlossen worden, auf Maas und Weise als folget: daß oberwehnter Schiffer nachdem er sein Schiff mit guten Anckern und Tauen, wie auch allen andern zu bevorstehender Reise benöthigten Geräthschaften versehen haben wird, allhier mit ehestem -- Last --- von Herrn -- Befrachtern einnehmen, und mit dieser seiner Ladung unter dem Geleite Gottes bey erstem guten Wetter und Winde recta nach --- seglen, allwo er nach glücklicher Ankunft binnen zwanzig bequemen Wercktagen löschen, (i. e. ausladen) und sodann von seiner Reise frey und ent-

entschlagen seyn soll. Nach glücklichem Arrivement, und wohl conditionirter Lieferung seiner innenhabenden Ladung hat der Schiffer von jeder alhier aufgenommenen Last zu empfangen - - benebst - - zum Kaplacken und Priemgeldt, welche ihm ohne Versäumnis und Aufhalten, unweigerlich gezahlet und entrichtet werden sollen. Was aber der Schiffer über die - - Last alhier an Stückgüthern möchte bekommen und einnehmen, soll vor seine eigene Rechnung seyn. Mit Havarie und Pilotage soll es nach See-coutume und Usance gehalten werden; welches alles, wie obstehet, beyde Parte mit Renunciation aller rechtlichen Beneficien einander bey Verpfändung ihrer Haab und Güther, in specie des Schiffes und seiner Geräthschaft, fest und unverbrüchlich zu halten mit Handt und Mund angelobet; Alles getreulich und sonder Gefehrde. So geschehen ꝛc.

Formular des Connossements.

Ik - - Schipper van't Schipp, genaemt - - - gereed leggende - - - om met den eersten goeden Wind, dien God verleenen sal, te seylen naer - - alwaer myne reghte outladinge syn sal, bekenne ontfangen te hebben onder den Overlop van myn Schipp van U - - al droog, wel geconditioneert, ende gemerckt mit dit voorstaende Merck. Het welcke ick belove te leveren (indien God my behouden reise verleent) aen

aen - - of aen syn order, mits betalende voor Vraacht - - en de Haverie naer de Costümie van der See. Om de voldoen dat voorsz is, verbinde ick my selven, al myn Goed, en myn voorsz Schipp met syne toebehooren. In kennisse der waerheit heb ick drie Cognossementen onderteickend van een inhoud; het een voldaen synde de andere van geener waerden. In etc.

Libera versio.

Ich N. Schiffer des Schiffes genannt N. welches zu N. seegelfertig, um mit dem ersten guten Winde, den Gott verleyhen wird, nach N., woselbst meine rechte Löschung seyn soll, lieget, bekenne in mein Schiff empfangeu zu haben (mercium enumeratio) alles trucken, wohl gepackt und mit nebenstehenden Merckmahlen bezeichnet. Ich verspreche diese Güther, insoferne mir Gott eine wohlbehaltene Reise bescheeret, an Herrn N. oder dessen ordre gegen Erlegung - - Fracht und Haverey nach Seegebrauch zu überliefern. Zur Versicherung des vorstehenden verpflichte ich mich selbst, alle meine Haabe und Güther und mein vorbenanntes Schiff samt Zubehörungen. Zur Urkunde habe ich drey Connossementi eines Inhalts unterzeichnet, von welchen die andern, wenn eines erfüllet worden, von keinen Kräften seyn soll. So geschehen rc.

TITV-

TITVLVS XVIII.

DE CONTRACTV AESTIMATORIO.

§. 322.

Definitio et distinctiones.

Absolutis contractibus nominatis, ad innominatos pergo, cuius distinctionis veram notionem et vsum hodiernum supra demonstraui. (§. 18.) Videamus species potiores. Primo loco contractus aestimatorius se sistit. Hic est contractus innominatus, *quo res alicui ad vendendum aestimato, ea lege datur, vt aut rem ipsam incorruptam aut aestimationem conuentam reddere debeat* (*a*). Hic contractus affinis est pluribus aliis contractibus, sed, re accuratius inspecta, valde diuersus. Differt enim 1) *ab emtione et venditione*: nam in emtione venditione dominium statim transfertur, nec facultas relinquitur emtori, rem loco pretii restituendi. Differt 2) *a mandato*, quia in mandato neque periculum in mandatarium transfertur, neque mandatarius id, quod occasione mandati acquirit, sibi habere potest; denique mercedem non admittit, cum tamen merces in contractu aestimatorio admittatur (*b*).

(*b*). 3) Item a *contractu locationis operae* distat in eo, quod in locatione periculum non transeat in locatorem, et hic nihil amplius quam mercedem, non vero id, quod aestimationem excedit, lucrari possit. Tandem differt 4) *a societate* (*c*), quia periculum commune non adest. Neutrum itaque horum negotiorum sufficere visum fuit, quare Romani hoc negotium ad classem innominatorum contractuum retulerunt, quia actione praescriptis verbis toties agendum esse censebant, quoties in concursu plurium negotiorum dubitabatur, quaenam actio teneat (*d*). Hodie res maxime mobiles, certis personis, (Tröbeler) dare solemus, vt certa aestimatione res vendant, et vel aestimationem vel rem incorruptam restituant, vel erga certam mercedem vel honorarium. In emporiis id negotii in caussis commerciorum sumunt proxenetae (die geschwornen Mäckler). Hodie huc omnino pertinet illud negotium mercatoribus frequentissimum: der Commissions-Handel. Non enim est mandatum, quia promittitur merces (1 oder mehr pro Cent) et quia accipiens (der Commissionaire) id sibi vindicat, quod ex mercibus vltra aestimationem prouenit (*e*); non est emtio, quia merx restitui potest quocunque tempore, et in eiusmodi mercibus (Commissions-Waaren) dominium et periculum non transfertur, proinde eiusmodi merces si moto concursu adhuc

extent,

extent, recte vindicantur (*f*). Si res non amplius extent, committenti locus in quarta classi assignandus est. Ceterum caueas, ne omnia negotia, in quibus aestimato, quamuis venditionis gratia, res transferuntur, pro contractu aestimatorio accipias, et ne contractum aestimatorium, quamuis speciali nomine gaudentem, pro contractu nominato habeas, cum non nomen contractus sed formula actionis solennis caracterem distinctiuum contractus nominati efficiat.

(*a*) L. 1. §. 1. D. de aestimat. (XIX. 3.)

(*b*) L. 2. D. de aestimat. act.

(*c*) L. 13. pr. D. de praescript. verb.

(*d*) L. 1. pr. D. de aestim. act. L. 1. pr. L. 2. 3. L. 17. pr. L. 24. vers. Quare tutius D. de praescr. verb.

(*e*) L. 13. pr. D. de praescript. verb.

(*f*) Lex 5. §. 18. D. de tribut. act. (XIV. 4.) non obstat, quia ibidem de vera venditione sermo est, non de contractu aestimatorio. arg. L. 2. §. 3. D. de eo quod certo loco L. 10. in fine D. de I. dot. L. 95. pr. §. 1. D. de solut. L. 47. §. 3. de Legatis 1.

§. 323.

De dantis habilitate.

Cum hic contractus, vti ex inferius dicendis apparebit, ad dominii translatiuos pertineat; facile patet, dantem de re disponendi facultatem habere debere.

§. 324.

§. 324.
De accipientis habilitate.

Accipiens vel id negotii exercet, vt res ſibi ad vendendum aeſtimato commiſſas vendat, et tunc in dubio pro contractu aeſtimatorio praeſumtio eſt capienda; vel alio viuendi genere vtitur, quo caſu expreſſa declaratione opus eſt, de re aeſtimato et quidem venditionis gratia transferenda. Quicunque vero aliis ſe obligare poteſt, ille etiam rem, modo mercem prohibitam non conſtituat, aeſtimato accipere poteſt.

§. 325.
De eſſentialibus contractus.

Praeter conſenſum ad aeſtimationem, et quidem venditionis non taxationis gratia factam, praeciſe directum, ex natura contractus innominati datio rei requiritur, et ante traditionem, etiam hodie conſilium mutare licet. Si tantummodo taxationis vel pretii explorandi (*a*) gratia res aeſtimato data ſit, vel ita: quanti plurimi venire poſſit, tunc potius naturam mandati imitatur. Quodſi vero aeſtimatio reuera venditionis gratia inita ſit, dans vtiliter ſibi dominium, absque tamen ſuſceptione periculi, reſeruat, donec ſibi ſatisfactum, ad exemplum ven-

venditoris. Hac cautela non obseruata, dominium statim transit, cum eo ipso fides de pretio habita sit, quod merces voluntate dantis in accipientem translatae sint, ea lege, vt *postea* aut rem, aut aestimationem praestet. Quid enim in effectu interest, an quis vere vendat, tradat et fidem de pretio habeat, an vero quis rem, quam dimittere intendit, alteri certa aestimatione concedat, ea lege, vt contentus esse velit, si ista aestimatio praestetur.

(*a*) L. 1. §. fin. D. de praescr. verb.

§. 326.
De effectibus.

Aestimatio venditionis gratia facta accipientem dominum secundum quid constituit, et libera disponendi facultate gaudet is, qui ex contractu aestimatorio rem quandam accepit. Fluit dominium ex natura huius contractus, (§. 325.) et ex susceptione periculi, quod accipiens in hoc contractu ferre debet (*a*), et hoc singulare non est; in vniuersum enim in alternatiua obligatione debitor periculum ferre debet (*b*), quod in hoc contractu nominatim dispositum. Distinctione quidem vtitur VLPIANVS (*c*) quis rogauerit? et ei periculum imponit, qui rogauit; si neuter rogauerit, sed duntaxat consensimus, accipiens dolum et cul-

pam tantummodo praestat; sed nisi Vlpianum contra Vlpianum, vtroque loco edictum interpretantem, allegare velis, haec lex de commodato, adiecta aestimatione, taxationis gratia facta, intelligenda (*d*), quod etiam verbum: *rogare* innuit. Nam verbum *venditor* tantummodo ad distinctionem personae adiectum est, non ad significandum negotium; alias noua contradictio existeret, cum aestimatorius contractus et venditio toto coelo differat. Ex dictis vlterius patet, rem a tertio possessore repeti non posse, sed aestimatoria praescriptis verbis et quidem alternatiue contra accipientem experiundum esse.

(*a*) L. 1. §. 1. D. de aestimatoria.

(*b*) L. 34. §. 6. D. de contrahend. emt. vendit. (XVIII. 1.)

(*c*) in L. 17. §. 1. D. de praescr. verb. collata cum L. 1. §. 1. D. de aestimatoria.

(*d*) L. 5. §. 2. et 3. D. commodati (XIII. 6.) Haec Lex itidem est Vlpiani, et quidem similiter ad Lib. XXVIII. ad Edictum.

§. 327.

De modis tollendi contractum aestimatorium.

Praeter modos communes tollendi contractus huc pertinet secundum Ius Romanum, I) poenitentia. Quamuis vero hodie etiam in

contra-

contractibus innominatis amplius poenitere non liceat, attamen in facultate dantis; tempore non adiecto, positum est; quandocunque aut rem, aut pretium repetendi; quod quidem poenitentiam non efficit, sed ex ipsa conuentionis natura fluit. II) Tollitur contractus aestimatorius vel per restitutionem rei incorruptae vel per solutionem aestimationis.

§. 328.

Monitum de instrumento.

Hic contractus raro in scripturam redigitur, cum vel binis verbis in communi vita ineatur; inter mercatores vero intuitu mercium commissarum (der Commissions-Waaren) literae mitti soleant, quibus tanta fides, vti instrumento guarentigiato, modo omnia capita libelli contineant, est habenda. Quae cum ita sint, inutile foret, instrumenti structuram demonstrare.

TITVLVS XIX.

DE

PERMVTATIONE.

§. 329.

Definitio et distinctiones.

Permutatio antiquissimus est contractus (*a*), et emtioni venditioni similis (*b*), in eo autem ab eadem diuersus, quod pretium vel eiusdem maxima pars (§. 273.) in pecunia numerata consistere debeat. Est itaque permutatio *contractus innominatus, quo res pro re, vel pro re et pecunia, ita tamen, vt illa praeualeat* (*c*), *dominiotenus transfertur.* Ratione habilitatis personarum non est, quod moneam, cum omnia eodem modo vti in emtione et venditione se habeant. Vbi alias alienatio rei immobilis interdicta, facilius admittitur permutatio, praeuia tamen causae cognitione praescripta, quae vel ideo necessaria, ne v. g. pupillus vel ecclesia rem minoris pretii accipiat (*d*).

(*a*) Iurgia veterum ICtorum de natura huius contractus recensentur in §. 2. I. de emt. et vendit. L. 1. §. 1. D. de contrah. Emt.

(*b*) LL. cit. Inde Impp. in L. 2. C. de rer. permut.

permut. (IV. 64.) permutationem vicem emtionis obtinere, aiunt.

c) c. 6. X. de rer. permut.

d) c. 1. 2. X. de rer. permutat.

§. 330.
De forma essentiali.

Hic contractus, aliter vti emtio venditio, non ex solo consensu constat, sed initium obligationis a traditione incipit (*a*), hodie tamen etiam pactum de permutando est obligatorium. Quodsi vnus impleuerit, alter vero fidem datam implere recuset, electio datur, vtrum actione praescriptis verbis ad implendum agere, an vero rem datam condictione causa data causa non secuta repetere malit (*b*); contra tertium possessorem vero haec condictio ad rem repetendam denegatur (*c*). Res quae pro re datur, tanquam pretium consideratur, proinde dantis propria esse debet, nec sufficit, vti in emtione venditione, conditionem vsucapiendi transtulisse, sed nulla est permutatio, si res aliena data fuerit (*d*). Quodsi euicta fuerit, actione praescriptis verbis id quod interest peti, aut res data condictione sine causa repeti potest (*e*). Omnia quae redhibitionem vel actionem quanti minoris fundant, etiam hic locum habent (*f*).

(*a*) L. 1. §. 2. D. de rer. permutat. L. 3. C. ib.

(*b*) L. 1. §. 4. D. de rer. permut. L. 4. 5. 7. C. ibid.

(*c*) L. 4. C. de rer. permut.

(*d*) L. 1. §. 1. coll. cum §. 3. D. de rer. permutat.

(*e*) L. 1. §. 2. D. L. 1. C. de rer. permut.

(*f*) L. 2. D. de rer. permut.

§. 331.

De effectibus.

Effectus dominii et euictionis eodem modo, vti in emtione et venditione, ſe habent. Actiones, quae ex hoc negotio reſultant, ſunt actio praeſcriptis verbis et condictio cauſa data cauſa non ſecuta, quae alternatiue competunt. Ceſſat ius protimiſeos, ſed non laudemium, cuius quantitas mediante taxatione eruenda eſt. Periculum rei in permutantem non ex tempore, perfecti conſenſus, ſed ex tempore quo ego rem tradidi, tranſit, niſi alter in mora tradendi ſit (*a*).

(*a*) L. 5. §. 1. D. de praeſcr. verb. verſ.: Sed ſi ſcyphos.

§. 332.

De modis tollendi contractum.

Praeter modos communes, quibus tolluntur contractus, huc pertinet: a) poenitentia, quae

quae tamen hodie propter obligationem pactorum perfectam exulat; b) propter non secutum implementum, quod hodie omnino vsu seruatur, cum naturae obligationum satis conueniat, vt fidem frangenti, fides frangatur eidem; c) propter laesionem vltra dimidium, et d) per redhibitionem.

TITVLVS XX.

DE CONTRACTV VITALITIO.

§. 333.

Definitio et distinctiones.

Contractus vitalitius est contractus aleae, quo quis se ad alterum alimentandum, vel dato pretio vel gratis obstringit. Ad contractus innominatos est referendus (*a*), quamuis in legibus romanis vix mentio eiusdem occurrat. De contractu vitalitio gratuito hic non laborandum, cum omnia secundum regulas donationum sint componenda, quae fusius alibi traditae sunt. Alimenta vel in natura, vti vulgo loquimur, praestantur, et pro diuersitate casuum

ſuum, variis inſigniuntur nominibus: vitalitium, victalitium, victualitium, Leib-Gedinge, Leibes-Nahrung, Unterhalt, vel loco alimentorum certa pecuniae ſumma ſoluitur, et tunc vocantur Leib-Renten, vbi notandum vocabulum: Leib ſi in antiquis documentis occurrat, non *corpus* ſed *vitam* ſignificare; ſecundum genium linguae germanicae vero hodiernum, niſi intentio paciſcentium aliud aperte ſuadeat, non niſi corpus ſignificat. Praeter contractum oneroſum vitalitium alimenta variis aliis modis conſtituuntur v. g. per legatum, item publica auctoritate, durch die Wittwen-Caſſen, Leib-Renten-Geſellſchaften, oder Tontinen. Neque de legato neque de his inſtitutis publicis verba hic facienda ſunt, cum iura legati extra tractationis metas poſita ſint, inſtituta iſta vero ſpecialibus legibus regantur.

(*a*) L. vlt. C. de rer. permutat.

§. 334.

De perſonarum habilitate et qualitate.

Quicunque aliis ſe obligare, ille et hunc contractum inire poteſt. Si alimenta ad vitae tempus ab aliquo ſuſcipiantur, hic pro ratione aetatis ſummam determinare debet, proinde ſi in annis aetatis vel dolus vel error commiſſus ſit, in circumſtantia eſſentiali erratum eſt, ideoque

que aut laesio reparanda, aut contractus corruit. Quinam in istis societatibus alimentariis recipiantur, ex regulis, publica auctoritate probatis, est diiudicandum.

§. 335.
De sorte.

Redimuntur alimenta pro certa summa vel etiam re immobili, ea lege, vt siue breuius siue diutius viuat alimentarius, hoc damno vel lucro redemtoris cedat. Istud pretium determinandum est pro modo alimentorum et pro ratione aetatis. Sed terminus vitae non nisi verosimiliter accipi potest, quo ipso euenit, vt redemtor alimentorum mox damno afficiatur, mox lucrum capiat. Norma aetatis, quae in transactione super alimentis futuris, vel computanda Falcidia, scripta est, (Iurisprud. extraiud. §. 162.) absoluta non est, sed omnis res ad placitum paciscentium redit. Sed ponamus, redemtorem secum reputasse, quantum alimentorum v. g. ad 200 Imperiales ascendere, alimentarium vero, qui nunc 40 annorum est, probabili ratione 60 annorum aetatem attingere posse, tunc noua quaestio est, quanta sors solui debeat? Certe non tanta, vt inde annuatim 200 Imperiales proueniant, alias redemtor nullum periculum sustineret, et sortem lucraretur. Summa non aliter, quam per ar-

tificium algebrae determinari potest (*a*); Inde etiam est, quod modus legitimus vsurarum in hoc negotio plane non sit attendendus.

(*a*) vid. Ungers Beyträge zur Matheſi forenſi, VIIIte Abhandel p. 107. ſeq.

§. 336.

De alimentis.

Alimenta vel ita promittuntur, vt annua quantitas pecuniae ſoluatur, quae nulla ratione diminui vel augeri poteſt, et in moneta, quae tempore contractus fuit, ſolui debet; vel praeſtationes ſingulae in natura promittuntur, vbi ſumma cura opus eſt, ne in poſterum lites ſuper modo alimentorum exſurgant et vix ſufficit, verba generaliter concipere: daß Caio alles und iedes was zu ſeinem ſtandesmäſigen Unterhalt und Verpflegung an Eſſen, Trincken, Kleidung, Wohnung, Artztlohn, Medicin, wie auch zu einem Ehren-Pfennige gehöret, gereichet werden ſolle, ſed praeſtat omnia ſpecifice, quantum fieri poteſt, enumerare, v. g. daß Caio die Stube und Cammer in der zweyten Etage rechter Handt, mit denen jetzo darauf befindlichen meublen eingeräumet, und drey Klafter Holtz zur Feuerung geſpalten in den Holtzſtall geliefert, ihm auch der Schlüſſel dazu übergeben, und das benöthigte Licht gereichet werden ſoll. Die

Die Beköstigung an Essen und Trincken Thée und Caffée soll derselbe auf eben die Art geniessen, wie sie Titius und seine Familie hat, auch verspricht derselbe dem Caio bey vorfallenden Kranckheiten, keine andere Speise und Tranck zu reichen, als welche sich zu denen Umständen schickt, und vom Medico verordnet werden mögte, mithin auch den Medicum und Medicin zu bezahlen, jährlich 20. Rthlr. zu kleinen Ausgaben auch benöthigte Kleider zu geben; (oder jährlich Behuf der Kleidung und Linnen-Zeuges 15. Rthlr. zu geben) vor das Waschen und repariren des Linnen-Zeuges zu sorgen, nach seinem Tode die Beerdigung standesmässig zu verrichten, ihm auch, solange er lebet, weder grob noch schimpflich zu begegnen, auch davor zu sorgen, daß solches von denen seinigen eben so wenig geschehe. Sed ne hac quidem ratione iurgia quotidiana auerruncari possunt, quamobrem consultius est, certam pecuniae summam alimentario praebere, et terminos solutionis semestres etc: et quidem praenumerando exprimere, ita vt alimentarius praeter hanc pecuniae summam nihil amplius exigere queat. Alimentis vero in folle promissis, vel regulae interpretandi alibi (Iurisprud: extraj: §. 188.) traditae applicandae, vel, vbi haec non sufficiunt, arbitrio prudentis Iudicis res est committenda. Alimentarius vt sibi hypotheca vel fideiussoribus prospiciat, euidentissime consultum est, et quo pro-

promiſſor eo fortius intra cancellos obligationis contineatur, pactum commiſſorium hac ratione eſt adiiciendum, vt, alimentis, licet in natura promiſſis et hactenus praeſtitis, certa ſumma annua exprimatur, quae reſtituenda ab alimentario, contractu reſciſſo, alias a Iudice calculus alimentorum praeſtitorum, imputatis vſuris, eſt ineundus.

§. 337.

De modis diſſoluendi.

Contractus vitalitius ſemper promiſſionem ſub modo continet (*a*), proinde 1) reſoluitur totum negotium, ſi modus impletus non ſit, ſed hoc aliquo cum temperamento eſt accipiendum, vt non ſtatim querula vox alimentarii audiatur, ſed obſtinata contrauentio doceatur. Donatio ſub modo quidem propter ingratitudinem reuocari poteſt; (§. 120.) verum haec cauſa ad reuocandum contractum alimentarium non ſufficit, ſed praeuia coercitione iniuriarum, et ſpe reconciliationis plane peremta, ad arbitrium et officium Iudicis pertinet, promiſſorem in certam ſummam pecuniae, alimentis promiſſis congruam, condemnare, vt ita alimentarius ſeorſim habitet. 2) Diſſoluitur negotium, de quo dicimus, morte alimentarii, ita tamen, vt ſi promiſſor omnia alimenta in genere ſuſceperit, etiam ad ſumtus funeris

ris teneatur; 3) mutuo diſſenſu; 4) ſi promiſſor ad inopiam vergat, in tantum, vt alimentarius de alimentis ſatis ſecurus non ſit; 5) Si res ab alimentario data euincatur, nec alia aequipollens ſubſtituatur. Non vero reuocatur: a) ſi alimentarius poſtea matrimonium contrahat, vel b) liberos procreet, c) domicilium mutare coactus ſit, cum omnia haec nequidem ſufficiant ad conuentionem gratuitam reuocandam, et alimentarius haec praeuidere potuerit. Nec magis d) propter laeſionem vltra dimidium contractus impugnari poteſt, quippe quae in negotiis aleae vel ſpei plane exulat, et vtrinque aliquid beneficii exhibetur, ſi iuſta proportio deſit; proinde diſtinctione opus non eſt, an laeſio ab initio adfuerit an ex poſt contingat, cum alia laeſio nunquam attendatur, niſi quae tempore contractus adfuit. In concurſu creditorum, ſi ſpecies data ſit, eaque adhuc extet, pro parte vindicari poteſt, quia modus ratione futuri temporis non impletus, et tunc translatio dominii in irritum reuocatur (*b*). Alimenta autem percepta cum vſuris ad maſſam reſtituere debet. Si vero ſpecies amplius non exſtet, vel ſumma pecuniae data ſit, in quarta claſſi locus eſt aſſignandus.

(*a*) L. 1. C. de donat. quae ſub modo (VIII. 55.) (*b*) ibid.

For-

Formular eines contractus vitalitii.

Wir Endesbemeldete mittelst dieses urkunden und bekennen: demnach Herr N. bey seinem 60. jährigen Alter und Schwachheit seinen Sachen selber vorzustehen sich auser Stande befindet, mithin sich bey Herrn O. in die Kost und Verpflegung zu verdingen entschlossen, als ist desfalls nachfolgendes abgeredet worden.

1) Es übergiebt Herr N. an Herrn O. sein bey der hiesigen Landtschaft stehendes Capital von 2000. Rthlr. und liefert dabey die darüber sprechende obligation zu völliger disposition über Capital und Zinsen vom lezteren Verfall-Tage anzurechnen; Ferner

2) Alle seine mobilien und pretiosa, so er gegenwärtig hat, und worüber ein Verzeichnis angehänget ist, welche iedoch Herr N. sich zum freyen Gebrauch vorbehält, und Herr N. selbige nur nach des ersteren Tode zu gewarten hat; dahingegen Herr N. alles übrige von seinem gegenwärtigen und zukünftigen Vermögen sich zur freyen disposition vorbehält.

3) Dagegen verspricht Herr O. dem Herrn N. die Stube und Cammer in der zweyten Etage rechter Handt in wohnbahrem Stande einzuräumen, und darinn alle benöthigte Aufwartung

tung und Handreichung zu thun, ihn dabey glimpflich zu begegnen, auf seine Kosten ferner zu erhalten, zwey Klaftern Holtz zur Feuerung gespalten in den Holtz Stall zu liefern, wozu ihm der Schlüssel übergeben werden soll; das benöthigte Licht zu reichen; die Beköstigung an Speise und Tranck Coffée und Thée, an seinem Tische, so wie sie Herr O. vor sich selbst genieset, zu geben, bey vorfallenden Kranckheiten keine andere Speise und Tranck, als welche sich zu denen Umständen schicket, und vom Medico geordnet werden möchte, zu geben, mithin auch den Medicum und nöthige Medicin zu bezahlen, das linnene Zeug auf seine Kosten waschen zu lassen und vor die Ausbesserung zu sorgen; auch nach seinem Tode die Beerdigung zu bestreiten; dahingegen Herr N. vor kleine Ausgaben, und Kleidung selbst sorget.

4) Sollte wieder Verhoffen Herr O. dem Herrn N. die versprochenen alimenta nicht reichen, oder ihm sonst auf unleidlich ungebührliche Art begegnen, so soll es dem Herrn N. freystehen, seine alimentation auf andere Art zu besorgen, und soll sodann Herr O. demselben jährlich 200. Rthlr. sage Zwey-Hundert Reichsthaler in Edictmäsigem Gelde in zwey terminen vom Tage der Separation anzurechnen und zwar praenumerando auszahlen.

5) Zur

5) Zur Sicherheit alles versprochenen setzet Herr O. sein sämtliches Vermögen gegenwärtiges und zukünftiges, iura, nomina und actiones mit eingeschlossen, zur öffentlichen hypothec ein; insbesondere aber sein alhier auf der N. Strase, zwischen N. und N. belegenes Haus und versprechen beyde diesen Contract, dasjenige ausgenommen, so im 4ten §. bedungen worden, aus keinerley Vorwande anzufechten. Urkundtlich haben beyde Contrahenten diesen Contract eigenhändig unterschrieben, und wollen selbigen ad effectum hypothecae publicae der hochlöbl. Obrigkeit ad confirmandum überreichen. So geschehen etc.

TITVLVS XXI.

DE CONTRACTV VITALITIO INTER PARENTES ET LIBEROS, Leibzuchts-CONTRACT DICTO.

§. 338.

De personis contrahentibus.

Solent hodie parentes aetate decrepiti, maxime in pagis, bona vni ex liberis certo pretio assignare, et diuisionem inter liberos facere,

cere, reseruatis sibi alimentis, quae sub nomine der Leibzucht des alten Theils veniunt; Ineunt hunc contractum vel pater vel mater, prout bona vel patris vel matris propria sunt; Si vero bona meyerica, Landsidelica, vel simili nexu affecta sint, consensus domini directi requiritur, et si nexus iste hereditarius non sit, plane inter liberos de bonis meyericis temporalibus vltra tempus, in contractu determinatum, disponi non potest. In omnibus contractibus, qui super bonis rusticis ineuntur, Iudex ex officio statuere debet, ne agricultura et per consequens Respublica et dominus detrimentum capiat. Ex hac ratione possessor bonorum rusticorum nimium grauari nequit, ne impar agriculturae reddatur. Hoc autem contingeret, si pater adhuc vegetae aetatis et agriculturae sufficiens, ex prauo otii amore bona assignare velit, proinde Iudex consensum denegare et patrem sui officii admonere debet. Eodem modo Iudex procedere debet, si eiusmodi assignatio in fraudem legis vergat, si nempe assignatio bonorum ideo intendatur, quo filius a munere militiae eximatur. Altera pars contrahens est filius, cui pater bona assignare intendit, plerumque adhuc in potestate existens; sed hoc, modo legitimae aetatis sit, ex praxi communi non attenditur, alias, si intra minorem aetatem adhuc consistat, curator ad hunc actum constituendus. Vt reliqui liberi

legitimae aetatis in iudicio ſimul compareant, et conſenſum declarent, vtile quidem, ſed non abſolute neceſſarium eſt. Regulariter parentibus liberum eſt, vni ex liberis, cui velint, ſiue maſculo ſiue foeminae bona aſſignare, modo aliud conſuetudine introductum non ſit.

§. 339.

b) *De aſſignatione et diuiſione.*

Regulariter non ſolum immobilia, ſed etiam inſtrumenta, pecora, frumentum, et fructus pendentes, interdum etiam ſuppellex aeſtimato aſſignantur. Hic obſerues velim: *primum:* ne futuro poſſeſſori imponatur, vt fratribus et ſororibus portionem ex pretio ſimul ſoluere debeat, cum hoc *regulariter* aliter fieri nequeat, quam per aeris alieni conflationem; iam vero nouus poſſeſſor quinque per centum ſoluere deberet, id quod reditus praediorum ruſticorum vtplurimum excedit, proinde futurum eſt, quod paucis annis praeterlapſis mole aeris alieni ita obrueretur, vt impar onerum ferendorum et agriculturae fiat. Itaque neceſſe eſt, vt iudex terminos ſolutionis ſic temperare ſtudeat, quo nouus poſſeſſor, fratribus ſororibusve ſatisfacere ſine villae incommodo poſſit, niſi pater aſſignans praeter immobilia pecuniam paratam vel nomina exigibilia relinquat, ex quibus reliquis ſine incommodo ſtatim ſatis-

fieri

fieri poſſit; vel pretium iuſto minus eam ob cauſam conſtitutum ſit. *Secundo loco* obſeruatu dignum eſt, quod tunc nequidem vſurae poſt mortem patris promitti queant, ſi reditus fundi et pretium conuentum hoc non permittat, ſecus ſi hoc intuitu pretium diminutum ſit. *Tertio* loco probe obſerues velim, reliquos liberos eiusmodi aſſignationem impugnare non poſſe, quaſi laeſi ſint in pretio, niſi laeſionem in legitima demonſtrent; viuente vero patre iisdem plane nullam actionem competere, ſed ad ſummum proteſtatio, tanquam remedium iuris conſeruatorium, ſi poſtea taciturnitatem ipſis obiectam fore metuant; alias ne hac quidem indigent, cum non valenti agere non currat praeſcriptio. Dictorum ratio ex hiſce indubitatis principiis redditur: 1) Viuente patre non eſſe legitimam, et nullum liberis ad hereditatem parentis adſpirandi ius competere; 2) Patrem inaequalitatem inter liberos ſtatuere poſſe, modo ſaluam relinquat legitimam, immo tunc, inaequaliter diuidere debere, ſi reditus fundi aliam diſtributionem ſine agriculturae incommodo non admittant. 3) Remedium ex L. 2. C. de reſcind. emt. vendit. tantummodo contrahentibus competere. Hiſce probe attentis, innumerae lites ſuffocari poſſunt, ſi Iudex ſtatim ad libellum porrectum actionem deneget, decreto hiſce rationibus inſertis: Nachdemmahlen denen Eltern eine

Ungleichheit unter ihren Kindern einzuführen denen Rechten nach erlaubt ist, überdem Klägere bey dem Contract als Contrahentes nicht concurriret, mithin super laesione zu klagen keine rechtliche Befugnis haben, als hat die Klage, wie gebethen, keine Statt; iedoch bleibet denen Klägern unbenommen, falls sie sich damit fortzukommen getrauen, die Klage auf laesionem in legitima, nach der Zeit des Todes des Vaters gerechnet, an- und auszuführen. V. R. W. Vltimo loco notes: Si bona sint laudemialia, vel etiam ius mortuarium der Haupt- oder Gewandt-Fall locum habeat, statim post assignationem domino a nouo possessore vnum vel alterum praestari debere, cum pater sic pro mortuo habeatur, et iam nouus possessor bonis incumbat.

§. 340.

c) *De alimentis reseruatis.*

Cum inciuile sit, parentum hereditati inhiare, nisi de eorundem sustentatione sufficienter prospiciatur, et nequidem donatio omnium bonorum aliter subsistat: (§. 118.) euidens est, patrem, bonis suis abdicantem, alimenta sibi reseruare debere. Haec consistunt plerumque in der Wohnung bey dem neuen Wirth; (unterweilen aber bekommen sie eine besondere Wohnung, Feuerung und Licht) in einer gewissen Anzahl Früchte, in einem festgesetzten Theile von Obst

Obst und Gartenfrüchten, in einem oder einigen Schweinen; in einem Stück Flachs, welches der neue Wirth ackern, düngen, säen und einfahren muß; in einer gewissen kleinen Summa Geldes, zu nöthigen Ausgaben; in Ausfütterung einer Kuh, et quae eius generis sunt alia. Iudicis est, et haec alimenta, si possessorem nimium onerent, ad iustam normam, pro fertilitate fundi, pro aeris alieni et onerum ratione restringere; et cum pecuniarium debitum rusticum ex regula magis oneret, quam debitum frumenti (Naturalien), Iudex non facile consensum impertiat, si possessor loco alimentorum ad certam pecuniae summam quotannis soluendam adstringi debeat. Domino villae in bonis Meyericis Ius dissentiendi competit, si per alimentorum reseruationem possessor vltra vires oneretur.

§. 341.

De modis dissoluendi.

Cum hoc negotium mixtum sit ex assignatione vel diuisione parentis inter liberos et contractu vitalitio, distinctim considerari debet, quid iuris sit circa dissolutionem harum diuersarum conuentionum. Quoad *assignationem* et *conuentionem alimentariam* tenendum, si filius promissis non steterit, patrem assignationem factam in irritum reuocare posse, partim,

quia haec conuentio, aeque vti contractus vitalitius simplex, tacitum modum continet, (§. 337.) partim quia filio a patre beneficium exhibetur, quod bona, quae demum post mortem in liberos transeunt, viuus iam transferat et alimentis contentus sit, quae iure suo percipit. Proinde reuocatio eo facilius concedenda, cum filius duplici obligationi non obtemperet, promissioni nempe et debito naturali. Quod ad *diuisionis* reuocationem pertinet, distinguendum: vel reliqui liberi conuentioni adfuerunt, vel non; illo casu Ius quaesitum ex pacto successorio habent, quod iis, sine iusta causa, contra ipsorum voluntatem adimi nequit; hoc casu respectu liberorum tantummodo vnilateralis voluntatis declaratio adest, quae cum ius perfectum non constituat, libere reuocari potest. Speciatim conuentio alimentaria morte desinit, et alimenta praeteriti temporis, forsan residua, item mobilia, et quae defunctus praeter bona assignata reliquit, ad massam hereditariam sunt trahenda et inter liberos non secundum proportionem in contractu stabilitam, sed aequa lance diuidenda. Superuenientia liberorum quidem testamentum rumpitur, sed non pactum; per se tamen patet liberis postea natis, secundum portiones viriles ex quanto assignationis satisfaciendum esse.

For-

Formular eines Leibzuchts-Contracts.

Kund und zu wissen sey hiemit jedermänniglich, daß vor dem hiesigen Königl. und Churfürstl. Amte erschienen Christoph E. aus S. und gebührend angezeiget, waßmassen Er aus wolbedachtem Muthe entschlossen, seinem Sohne Hans Christoph E. seine Güter als die Köhterey und den viertel Ackerhof nebst aller dabey gehörigen Länderey, Wiesen und Gärtens, sowohl was dabey gekaufft als versetzet (ausser denjenigen Stücken, welche sich davon der Vater zur Leibzucht reserviret, davon hienach folget wie es damit zu halten) nebst Pferden, Wagen, Egen und Pflug und dem Kuhvieh, erblich zu cediren und abzutreten, cediret auch sothane seine Güter seinem Sohn Hanß Christoph hiemit und Kraft dieses dergestalt, daß Er dieselbe um und vor **Sechshundert Rthlr.** schreibe 600 Rthl. wahrer Kauff-Summa annehmen sollte und wolte, wovon Er dann zu seinem Antheil 150 Rthl. inne behält, und seinen dreyen annoch ohnverheyratheten Schwestern jeder 150 Rthl. zum Brautschatz, dann 1 Kuh, 1 Rind und 1 feistes Schwein, oder anstatt dessen vor jede Kuh 6 Rthl., vor ein Rind 3 Rthlr., und vor ein Schwein 3 Rthl., im Falle er das Vieh nicht anschaffen könnte, nicht minder jeder auf die Hochzeit 1 Mltr. Rocken 1 Hbten Weitzen und 1 halb Faß Bier heraus geben solte. Dazu dann der Vater denenselben aus seinen vorbehaltenen Mitteln Kleider, Bette und Linnen Geräthe, dann jeder 1 Kleider-Schranck, 1 Stanne, 1 Wäschekorb, 1 Handkorb, 1 Flachsbrecke, 1 Schwinge, 1 Spinnradt und 1 Haspel geben will. Ferner reseruiret sich der Vatter Zeitlebens zur Leibzucht, in jedem Felde 2 Morgen Landt, alß rc. Die Wiese auf den Bohnen-Winckel, den Kohl-Garten an dem Braucke, welchen sein Sohn und künftiger Possessor auf Erfordern ihm mit einer Hecke zu zumachen

chen helfen muß, den vierten Theil alles vorfallenden Obsts, dazu die freye Wohnung Licht und Feuerung nebst einem Bette und nothdürftigen Meublen. Nächstdem behält der Vater vor sich 2 Kühe, 1 Rindt, 5 Schaaffe, 2 Lämmer, 1 Heßling, 3 Gänse, 1 Bienenstock, 4 Hüner, und was er an Haus-Geräthe nöthig hat, solches behält er gleichfalls vor sich. Welche vorstehende Leibzuchts-Länderey und Wiesen Possessor frey mit Handt- und Spann-Arbeit aus- und einbestellet, die onera aber der Leibzüchter davon abführet und die Einsaat und Gailung dazu selbst anschaffet. Wenn nun über kurz oder lang der Vater versterben sollte, so fällt von sothaner Leibszuchts-Länderey weiter nichts als das Stück so auf dem Buch schiesset, 1 Vörling und der Kohl-Garte an dem Braucke, als welche bey das Guth gehören, frey wieder dabey, die übrigen Stücke aber weilen sie beygekaufft und was sonsten der Vater nachlässet, solches sollen die gesamten Erben gleich unter sich theilen. Solchemnach sollte dann sein Sohn sothane ihm tradirte Güther in würcklichen Besitz nehmen alle davon kommende Onera richtig abführen und damit nach Eigenthums Art und Gewohnheit zu schalten und zu walten freye Macht haben; Allermassen er ihn dann damit in die völlige Possession seiner im Besitz gehabten Güther setzet. Getreulich und sonder Gefehrde.

Zu mehrer Uhrkunde und Festhaltung, bathen die Contrahenten darüber die Amts-Confirmation zu ertheilen, welchem Suchen dann deferiret und mittelst Unterdrückung des Amts-Sigilli und meiner des Amtmanns eigenhändigen Nahmens Unterschrift, jedoch eines jeden Dritten Rechten ohngekräncket, confirmiret ist. Geschehen U. den 29. Novemb. 1726.

(L. S.) N. N.
p. t. Amtmann das.

E N D E.

BSB Bayerische StaatsBibliothek
MDZ Münchener DigitalisierungsZentrum Digitale Bibliothek

Claproth, Justus, 1728-1805

D. Ivsti Claprothi P. P. O. Facvltatis Ivridicae ... Ivrisprvdentiae Hevrematicae

Bd.: 2

Gottingae 1774

J.rom.m. 103-1/2
urn:nbn:de:bvb:12-bsb10566552-5
VD18 80397441-001